

**PONTIFICIA UNIVERSIDAD CATÓLICA DEL ECUADOR**

**FACULTAD DE JURISPRUDENCIA**

**"Análisis jurídico de la situación, marco regulatorio y  
de control de las estaciones de radiodifusión sonora,  
televisión abierta y audio y video por suscripción en  
la República del Ecuador"**

**Previa a la obtención del título de:  
LICENCIADO EN CIENCIAS JURÍDICAS**

**Christian Hernández Yunda**

**Quito, 20 de junio de 2011**

## **ABSTRACT**

El presente trabajo de investigación pretende analizar desde el punto de vista jurídico la situación, marco regulatorio y de control de las estaciones de radiodifusión sonora y televisión en la República del Ecuador, la naturaleza del espacio en el que se desarrolla, esto es, el espectro radioeléctrico y el tratamiento que nuestro ordenamiento jurídico le otorga.

En el Ecuador, el espectro radioeléctrico reconocido constitucionalmente como de propiedad inalienable, imprescriptible e inembargable del Estado involucra necesariamente la regulación de la radiodifusión entendida como todos los medios, sistemas o servicios de radio y televisión, el primero definido como el servicio de radiocomunicaciones de emisiones sonoras, y el segundo, como el servicio de radiocomunicación de emisiones de imágenes y sonidos, ambos destinados ser recibidas directamente por el público en general.

Esta investigación, se constituye por una serie fundamentada de pautas doctrinarias y normativas, así como comentarios y análisis reales que profundizan el tratamiento dado y que se debería dar a la radio y la televisión en el país. Así, la comprensión de este complejo tema, que en opiniones suficientemente objetivas, es conocido y dominado por personas que tienen relación directa al respecto, pero que debería conocerse ampliamente por todos, es presentado y a su vez analizado tomando en cuenta la normativa técnica y jurídica vigente, así como los casos más sonados sobre esta actividad que se han suscitado el interés en la ciudadanía.

Se describen los procesos y requisitos para la concesión de las frecuencias de radio y televisión de acuerdo a lo establecido en la Ley de Radiodifusión y Televisión, su Reglamento General y resoluciones emitidas por el Organismo Regulador del sector, el ex

Consejo Nacional de Radiodifusión y Televisión CONARTEL y el actual Consejo Nacional de Telecomunicaciones CONATEL..

Se citan conceptos y nociones básicas de términos técnicos elementales para analizar el sector de la radio y la televisión, su estructura y la importancia del espectro radioeléctrico como medio a través del cual funcionan estos medios de comunicación.

Se hace referencia al proceso de terminación de una concesión, sus causales y trámite expreso en la Ley y en el Reglamento, que para el caso del vencimiento del plazo de esta, se analiza la posibilidad y presupuestos necesarios para la renovación de las mismas, inclusive.

Así mismo se describen las infracciones en las que pueden incurrir los concesionarios, tanto de tipo técnico como administrativo, las sanciones correspondientes y sus consecuencias en caso de reincidencia en su cometimiento.

Finalmente, se analizan con otro criterio, los principales problemas prácticos por los que atraviesan las estaciones y sus concesionarios, situaciones que fueron citados y observados por la Contraloría General del Estado y otros entes que auditaron e investigaron estos sucesos.

## **DEDICATORIA**

La presente investigación la dedico a todo el sector de la radiodifusión sonora y la televisión, con mi más grande anhelo de que se la pueda utilizar de la mejor manera posible, sobre todo aclarando la incertidumbre creada por los varios exámenes realizados por entes de auditoría y control, y principalmente como instructivo general para la operación y funcionamiento de las estaciones de radio y televisión.

Christian Alberto Hernández Yunda

## **DEDICATORIA**

Quiero elevar mis manos al cielo y agradecer primeramente a Dios por haberme dado la fortaleza, la capacidad y el coraje para cumplir este objetivo en mi vida y porque en cada una de las acciones que he realizado he sabido que cuento con su inmensa gracia divina, y estoy seguro de que su amor me acompaña en todo ámbito de mi vida.

A mis padres, quienes siempre encaminaron mi vida y la condujeron por el sendero de la verdad, la libertad y la justicia, a ellos, les debo lo que soy y les doy las infinitas gracias por el esfuerzo que realizaron durante toda mi carrera estudiantil. Su ejemplo es digno de ser seguido. Dios les bendiga. A mis hermanos, por la confianza, la seguridad y su amor incondicional, ellos que siempre han estado junto a mí animándome en los momentos más difíciles que he vivido.

A mis profesores, compañeros inseparables en penas y alegrías estudiantiles, porque supieron sembrar lo mejor de sí mismos y guiarnos por el camino de la verdad, del respeto y la solidaridad.

Un agradecimiento especial a mi padre por la paciencia, el empuje y consejos de vida en todos los aspectos, muchísimas gracias papi, el presente trabajo es suyo también.

Al Lorohomero por las enseñanzas, consejos y lecciones que, a manera de ejemplo, han incentivado mi vida. Por fin maestro, lo logré!!!

A mi novia, por ser el toque final que necesité para cumplir esta meta de vida, por la paciencia, el apoyo y el amor que me brinda día a día. Qué Diosito nos bendiga.

Christian Alberto Hernández Yunda

# **INTRODUCCIÓN**

## **CAPITULO I**

En el presente capítulo me permitiré analizar la apreciación conceptual de la naturaleza del espectro radioeléctrico y el procedimiento para la concesión de frecuencias de radio y televisión a nivel nacional, y su implicación jurídica en la sociedad ecuatoriana.

### **1.1 Naturaleza del Espectro Radioeléctrico**

Las ondas radioeléctricas son parte del denominado espectro electromagnético que incluye otros tipos de ondas tales como las ondas luminosas, las ondas de radiación calórica, las ultravioletas, los Rayos X, las radiaciones gamma, etc., sus características son:

- Se manifiestan cuando un elemento que emite un tipo dado de ondas afecta a uno o a múltiples elementos receptores, hecho que ocurre sin necesidad de que exista entre ellos un medio material que transmita la onda. Esta capacidad de propagarse aun en el vacío es la que permite que la radiación del sol llegue a la tierra o que sea posible contactarse con los vehículos espaciales.
- Son fenómenos periódicos que se van repitiendo en el tiempo mientras simultáneamente se trasladan en el espacio.

Los distintos tipos de ondas electromagnéticas<sup>1</sup> se diferencian en la cantidad de veces en que se repiten por unidad de tiempo. A dicha cantidad de ciclos por unidad de tiempo se la denomina frecuencia y se mide en una unidad llamada Hertz, cada tipo de ondas tiene una banda de frecuencias en las que se manifiesta. Por ejemplo las ondas luminosas realizan aproximadamente entre cuatrocientos (400) y setecientos cincuenta (750) billones de ciclos por segundo, de donde el primer valor corresponde al color violeta y el de 750 al color rojo que son los extremos del espectro visible, es decir de las radiaciones capaces de impresionar el ojo humano.

Para los fines de la presente investigación, así como los ojos captan las radiaciones luminosas, los receptores radioeléctricos captan las radiaciones radioeléctricas; así como las radiaciones luminosas tienen una banda limitada de frecuencias, las ondas radioeléctricas también tienen un rango limitado de frecuencias, de manera tal que así como no existen infinitos colores, tampoco pueden existir infinitas emisiones radioeléctricas.

Por ello el espectro radioeléctrico es un bien limitado y, en la medida en que exista suficiente demanda del mismo, termina por resultar un bien escaso. Esto ocurre porque en principio cada frecuencia sólo podría tener un usuario en un determinado ámbito geográfico debiendo además cumplirse condiciones de estabilidad en el funcionamiento para evitar la aparición de interferencias entre usuarios, aunque afortunadamente, la tecnología ha hecho mucho para minimizar estas restricciones.

---

<sup>1</sup> Medio de propagación. Carga eléctrica. Luz. Reflejo. Refracción. Difracción

En efecto, con la evolución de las tecnologías de radiotelecomunicaciones, la porción de espectro necesaria para establecer un vínculo radioeléctrico sin comprometer su calidad, es cada vez menor; así mismo, se han desarrollado tecnologías que permiten transmitir más de una señal en la misma frecuencia, aunque con limitaciones de calidad y cantidad, avances que permiten un mejor aprovechamiento del espectro radioeléctrico. Además es práctica habitual la reutilización de frecuencias aun en el mismo ámbito geográfico.

De todas formas la característica más sorprendente del espectro electromagnético en general y del espectro radioeléctrico en particular es que con su utilización y/o explotación, no se desgasta y mucho menos se agota, como ocurre con otros recursos naturales, sino que está siempre disponible para ser vuelto a usar.

El espectro radioeléctrico es un recurso natural limitado compuesto por el conjunto de ondas electromagnéticas que se propagan por el espacio sin necesidad de guía artificial y utilizado para la prestación de servicios de telecomunicaciones, radiodifusión sonora y televisión, seguridad, defensa, emergencias, transporte e investigación científica, así como para un elevado número de aplicaciones industriales y domésticas. Por tanto, es uno de los elementos sobre los que se basa el sector de la información y las comunicaciones para su desarrollo y, más allá de éste, para el acceso y la adopción de los ciudadanos de la misma sociedad de la información.



En el ambiente de las telecomunicaciones se suele contar la historia de alguien con capacidad de mando que deseaba comunicarse por radio con una localidad del interior del país. A fin de concretar tal objetivo llama a uno de sus subordinados y le pide que establezca la comunicación, el subordinado le dice que no será posible y al ser consultado por el motivo de tal negativa contesta que es “porque está cerrada la propagación”, entonces su jefe contesta diciendo “pues entonces vaya y diga que yo ordeno que la abran...”.

Con el paso del tiempo la historia anterior ha ido perdiendo impacto porque el avance tecnológico fue poniendo las comunicaciones radioeléctricas cada vez a mejor resguardo de los cambios naturales que las afectan.

Hasta mediados del siglo veinte la posibilidad de establecer comunicaciones radioeléctricas y la calidad de las mismas eran altamente dependientes de las condiciones atmosféricas, ya que salvo el caso de enlaces con visión directa entre extremos, las telecomunicaciones se establecían por “rebote” de las señales en las capas superiores de la atmósfera. Estas capas no son estáticas, y por el contrario, varían permanentemente en altura y densidad – la acción del sol, por ejemplo, hace que las capas se calienten por lo cual tienden a ponerse menos densas y consecuentemente a subir -, por lo cual también varían las condiciones en las que las ondas de radio se propagan, hasta el extremo de no poder alcanzar el destino esperado, situación que en la historia anterior se describía como “cierre de la propagación”.

Un efecto popularmente conocido de lo anterior es el que provoca que las emisiones de

radio de amplitud modulada (AM) se capten mejor en horas de la noche.

Desde mediados del siglo pasado, el desarrollo en materia de telecomunicaciones satelitales y digitalización de señales permitieron minimizar los efectos de estos fenómenos dando a las comunicaciones radioeléctricas mejores y más estables niveles de calidad.

Sin embargo todavía existen varios problemas, como por ejemplo los derivados de las condiciones climáticas. En efecto, la propagación de las ondas de radio, incluyendo la de las digitalizadas telecomunicaciones satelitales, es afectada por las precipitaciones de agua o nieve, como puede comprobarse con la pérdida de señales de TV satelitales en condiciones de lluvia o nevada intensas.

Si además tomamos en cuenta la posible aparición de interferencias, los efectos derivados de la alimentación eléctrica no acondicionada, el riesgo de las descargas atmosféricas, la potencial aparición de fenómenos ligados a condiciones atmosféricas particulares como es el caso del desvanecimiento (“fading”) y aun de la actividad solar (manchas solares), se comprende que las radiocomunicaciones son un fenómeno complejo, más allá de la habitualidad que han tomado de la mano de cadenas de radio y TV abierta, de los sistemas de telefonía móvil o de las redes de Internet inalámbrico.

En consecuencia, las transmisiones radioeléctricas son fenómenos físicos naturales que el hombre aprendió a dominar, mejorando progresivamente su beneficio en base a desarrollos tecnológicos, y aunque el espectro radioeléctrico no se desgasta con su uso, es

fundamental tener cordura y orden en su empleo para conseguir niveles de calidad admisibles.

Las diferencias entre la luz visible y las ondas radioeléctricas<sup>2</sup> nos anticipan que ciertas propiedades de las ondas electromagnéticas van variando de acuerdo a su frecuencia, y sin entrar en detalles técnicos, digamos que tales diferencias tienen que ver, por ejemplo, con la energía que transportan las ondas, con la posibilidad de penetrar obstáculos, con la distancia a la que pueden propagarse, con el ancho de banda de los canales usados (y en consecuencia con la calidad de la señal transmitida), con la forma en que son afectadas por las condiciones atmosféricas, etc.

Por otra parte, al ser parte del espectro electromagnético, las ondas radioeléctricas comparten las propiedades de aquéllas; es así que pueden propagarse aun en el vacío y aprovecharse para vincular un emisor con un solo receptor – en cuyo caso se dice que se tiene un vínculo “punto a punto” o a múltiples receptores– escenario que se describe como “punto a multipunto” si la cantidad de receptores se limita a un conjunto de unidades autorizadas o como “broadcasting” cuando no se pone límite a la cantidad de receptores.

Todas estas características justifican que, de acuerdo a su frecuencia, haya ondas radioeléctricas más adecuadas para determinadas aplicaciones. Por ejemplo cuanto menor es la frecuencia también es menor la direccionalidad pero mayor el alcance. Es decir, no debe resultar extraño que entre los rangos más bajos de frecuencia se acomoden las

---

<sup>2</sup> Son ondas electromagnéticas, cuyas frecuencias se fijan convencionalmente por debajo de 3000 GHz, que se propagan por el espacio sin guía artificial

transmisiones de radio de amplitud modulada (AM) que no tienen restricciones de direccionalidad y que se ven favorecidas por un mayor alcance.

## **1.2 Procedimiento para la concesión de frecuencias de radio y televisión a nivel nacional**

Debo empezar señalando que de acuerdo al artículo 2 de la Ley de Radiodifusión y Televisión, en adelante LRTV, el Estado, a través del Consejo Nacional de Radiodifusión y Televisión (CONARTEL), otorgará frecuencias o canales para radiodifusión y televisión, así como regulará y autorizará estos servicios en todo el territorio nacional, de conformidad con esta Ley, los convenios internacionales sobre la materia ratificados por el Gobierno ecuatoriano, y los reglamentos

Mediante Decreto Ejecutivo No. 8 publicado en el Registro Oficial No. 10 de 24 de agosto de 2009, se fusiona el Consejo Nacional de Radiodifusión y Televisión - CONARTEL al Consejo Nacional de Telecomunicaciones - CONATEL, disponiéndose que las competencias, atribuciones, funciones, representaciones y delegaciones constantes en leyes, reglamentos y demás instrumentos normativos y atribuidas al CONARTEL, serán desarrolladas, cumplidas y ejercidas por el CONATEL, en los mismos términos constantes en la Ley de Radiodifusión y Televisión y demás normas secundarias.

Conforme al artículo 10.2 de la LRTV agregado por el artículo 9 de la Ley s/n, publicada en el Registro Oficial 691 de 09 de mayo de 1995, cualquier persona natural o jurídica

ecuatoriana, que cumpla los requisitos establecidos en esta Ley, podrá obtener la concesión de canales o frecuencias para instalar y mantener en funcionamiento una estación de televisión comercial en capitales provinciales o en ciudades con población aproximada de cien mil habitantes, exceptuando de estas limitaciones para las provincias amazónicas, de Galápagos y zonas fronterizas.

Sin embargo, hay que señalar otra limitación establecida en el artículo 10 de la LRTV disponiendo que ninguna persona natural o jurídica podrá obtener, directa o indirectamente, la concesión en cada provincia de más de un canal de onda media, uno de frecuencia modulada y uno en cada una de las nuevas bandas que se crearen en el futuro, en cada provincia, ni de más de un canal para zona tropical en todo el país, y un sistema de televisión en la República.

Expuestas estas premisas básicas, me permito esquematizar tanto los requisitos, el procedimiento y los momentos para solicitar y obtener la concesión de frecuencias de radiodifusión sonora, televisión abierta y/o autorización para la operación de sistemas de audio y video por suscripción:

<b>Solicitud de Concesiones:</b> Las personas naturales o jurídicas que soliciten la concesión de frecuencias radioeléctricas de radiodifusión y televisión o autorización para la operación de sistemas de audio y	<ul style="list-style-type: none"><li>○ Solicitud escrita dirigida al CONATEL, en la que conste los nombres completos del solicitante y</li></ul>
---	---

<p>video por suscripción, deberán cumplir con la presentación y cumplimiento de los requisitos determinados en el Art. 16 numeral primero del Reglamento General a la Ley de Radiodifusión y Televisión en concordancia con el artículo 11 de la Resolución 5743-CONARTEL-09 de 01 de abril de 2009</p>	<p>su nacionalidad;</p> <ul style="list-style-type: none"> <li>○ Nombre propuesto para la estación o sistema a instalarse;</li> <li>○ Clase de estación o sistema comercial privado, de servicio público o de servicio público comunal;</li> <li>○ Banda de frecuencias: de radiodifusión de onda media, onda corta, frecuencia modulada, radiodifusión por satélite, radiodifusión circuito cerrado, televisión VHF o televisión UHF, televisión codificada, televisión por cable, de audio, video o datos, u otros medios, sistemas o servicios de conformidad con la Ley de Radiodifusión y Televisión y este Reglamento;</li> </ul>
---	---

	<ul style="list-style-type: none"> <li>○ Estudio de Ingeniería suscrito por un Ingeniero en Electrónica y Telecomunicaciones colegiado y registrado en la Superintendencia de Telecomunicaciones;</li> <li>○ Ubicación y potencia de la estación o estaciones;</li> <li>○ Horario de trabajo;</li> <li>○ Dos certificados bancarios que acrediten la solvencia económica del solicitante;</li> <li>○ Currículum vitae, para el caso de persona natural;</li> <li>○ Partida de nacimiento del solicitante y del cónyuge;</li> <li>○ Fotocopias de las cédulas de</li> </ul>
--	--

	<p>ciudadanía y certificado de votación de la persona natural o del representante legal de la persona jurídica; y,</p> <ul style="list-style-type: none"> <li>○ Declaración juramentada que el peticionario no se encuentre incurso en ninguna de las limitaciones establecidas en la Ley de Radiodifusión y Televisión en relación con el número de estaciones de las que puede ser concesionario.</li> <li>○ Copia del Registro Único de Contribuyentes R.U.C.</li> </ul> <p>En el caso de personas jurídicas, éstas deberán presentar los documentos que acrediten su existencia legal y el nombramiento del representante legal. Para el caso de compañías, corporaciones o fundaciones se debe adjuntar las partidas</p>
--	---



	de nacimiento de los socios.
<b>INFORMES TÉCNICO Y LEGALES</b>	Una vez verificado el cumplimiento de los requisitos en la fila anterior por parte de la Superintendencia de Telecomunicaciones, dicha entidad remitirá los informes técnico y legal correspondientes al CONATEL para que realice el análisis de la petición en el ámbito de su competencia y presente a su vez los informes técnicos y legales correspondientes, para conocimiento y resolución del Consejo.
<b>PUBLICACIÓN POR LA PRENSA</b>	En base de los informes técnicos y legales de la Superintendencia de Telecomunicaciones, del CONATEL y del informe de la Comisión señalada en el Art. 9 de la resolución 5743-CONARTEL-09, y de acuerdo con lo dispuesto en el tercer inciso del Art. 9 de la LRTV, el Consejo Nacional del CONATEL resolverá sobre el trámite solicitado, y de ser favorable, mediante Resolución dispondrá, a través de Secretaría General que se proceda a

	<p>anunciar la realización del trámite de suscripción del respectivo contrato en uno de los periódicos de mayor circulación de Quito o Guayaquil y en uno de la localidad donde funcionará la estación, si lo hubiere, a costa del peticionario, con el objeto de que en el plazo de quince días, contados a partir de dichas publicaciones, cualquier persona pueda impugnar conforme a la ley el trámite de dicha concesión.</p>
<b>IMPUGNACIONES</b>	<p>Las impugnaciones al trámite de la concesión señalada en el artículo anterior, una vez efectuada la publicación por la prensa, se tramitarán en los plazos y condiciones determinados en los artículos 12 y 13 del Reglamento General a la Ley de Radiodifusión y Televisión, si aceptaré el Consejo la impugnación formulada, negará la solicitud y archivará el expediente</p>
<b>TRÁMITE DE LA CONCESIÓN</b>	<p>Si no se producen impugnaciones al trámite de la concesión o si éstas son desestimadas por el Consejo, se otorgará el término de hasta sesenta días para que el</p>

	<p>petionario presente a la Superintendencia de Telecomunicaciones los documentos indicados en el numeral 3 del Art. 16 del Reglamento General a la Ley de Radiodifusión y Televisión, que son los siguientes:</p> <p>a) Una garantía en dinero en efectivo o cheque certificado a favor de la Superintendencia de Telecomunicaciones por cada una de las frecuencias que solicita para el fiel cumplimiento de la instalación y operación de la estación o sistema, por el valor equivalente a 20 Salarios Mínimos Vitales del Trabajador en General, vigentes a la fecha de suscripción del contrato;</p> <p>b) Título de propiedad de los equipos, a falta de éste la promesa de compraventa, judicialmente reconocida; y,</p>
--	---

	<p>c) Título de propiedad, o contrato de arrendamiento, de los terrenos en donde se instalará el transmisor de la estación matriz y la (s) repetidora (s).</p> <p>d) Copia de las publicaciones realizadas por la prensa.</p> <p>Una vez cumplido los requisitos que anteceden, la Superintendencia de Telecomunicaciones remitirá al CONARTEL en el término de hasta 30 días el informe de que el peticionario ha cumplido con los requisitos señalados anteriormente, y el proyecto de minuta para la suscripción del respectivo contrato.</p>
<b>TRÁMITE DE LA CONCESIÓN</b>	<p>Si no se producen impugnaciones al trámite de la concesión o si éstas son desestimadas por el Consejo, se otorgará el término de hasta sesenta días para que el peticionario presente a la Superintendencia de Telecomunicaciones los documentos</p>

	<p>indicados en el numeral 3 del Art. 16 del Reglamento General a la Ley de Radiodifusión y Televisión, que son los siguientes:</p> <p>a) Una garantía en dinero en efectivo o cheque certificado a favor de la Superintendencia de Telecomunicaciones por cada una de las frecuencias que solicita para el fiel cumplimiento de la instalación y operación de la estación o sistema, por el valor equivalente a 20 Salarios Mínimos Vitales del Trabajador en General, vigentes a la fecha de suscripción del contrato;</p> <p>b) Título de propiedad de los equipos, a falta de éste la promesa de compraventa, judicialmente reconocida; y,</p>
--	--

	<p>c) Título de propiedad, o contrato de arrendamiento, de los terrenos en donde se instalará el transmisor de la estación matriz y la (s) repetidora (s).</p> <p>d) Copia de las publicaciones realizadas por la prensa.</p> <p>Una vez cumplido los requisitos que anteceden, la Superintendencia de Telecomunicaciones remitirá al CONARTEL en el término de hasta 30 días el informe de que el peticionario ha cumplido con los requisitos señalados anteriormente, y el proyecto de minuta para la suscripción del respectivo contrato.</p>
<b>SUSCRIPCIÓN DEL CONTRATO</b>	<p>Cumplido el trámite previsto en los artículos anteriores de este Reglamento, el Consejo autorizará la concesión y la correspondiente celebración del contrato de concesión mediante escritura pública, que deberá ser suscrita por el Superintendente de</p>

	Telecomunicaciones en el término de quince días, contados a partir de la fecha de notificación al interesado, previa a la cancelación de los derechos de concesión a que se refiere el número 4 del artículo 16 del Reglamento General a la Ley de Radiodifusión y Televisión.
--	--

## **CAPITULO II.**

**La legislación vigente, y sobre todo, la Ley de Radiodifusión y Televisión y su Reglamento General, su origen y sus reformas.**

Durante la Dictadura Militar que duró entre el 16 de febrero de 1972 al 11 de enero de 1976, el jefe del Estado, general Guillermo Rodríguez Lara, al hablar en Salinas durante la ceremonia de graduación de un grupo de subtenientes de la Fuerza Aérea Ecuatoriana, ratificó su "respeto y adhesión a la alta y pulcra libertad de expresión del pensamiento", pero a la vez advirtió que "esto no ha de confundirse con debilidad que pudiera ser aprovechada por desaprensivos y oportunistas abrumados..."

El compromiso presidencial no ha sido efectivo por la intervención de agentes oficiosos, empeñados en granjearse simpatías de alto nivel. De hecho, se ordenó la prisión de varios periodistas y han menudeado los reclamos a los comentaristas, esto en un ambiente que a ratos se volvía muy tenso, es así que se expide el Reglamento de la Secretaría Nacional de

Información Pública SENDIP<sup>3</sup>; documento que, aparte de fijar el espacio que deberá ceder la prensa escrita al gobierno, asunto enteramente discutible, reconoce a la SENDIP la atribución de "velar por el justo ejercicio de la libertad de expresión, evitar los abusos y excesos que atenten contra la dignidad del Estado, de sus instituciones y de las personas naturales o jurídicas del país". (Literal g del Art. 1 del Reglamento).

Esta disposición, al parecer inofensiva, de velar por el justo ejercicio de la libertad de expresión inquietó en general a los periodistas y medios de comunicación, considerando que no se debe olvidar que en un régimen de facto se agudiza la suspicacia. Se admitió la facultad de las autoridades para sancionar las ofensas a la majestad del Estado y sus titulares, sin negar el derecho de los medios de comunicación para mantenerse atentos, en procura de que la armonía y el respeto sean principios de convivencia general ya que ese precisamente era parte de su deber. Pero aquello de "...El justo ejercicio de la libertad de expresión" ha sido un concepto eminentemente subjetivo, por lo que esta afirmación a muchos no convenció, tomando en cuenta que lo que para los medios de comunicación colectiva puede ser la exposición de un problema de proporciones, para el gobierno de la Dictadura podría constituir un exceso que atenta contra la seguridad y las dignidades estatales, sus instituciones y sus representantes, y es que a pesar de los pronunciamientos de que se respetará la libertad de expresión<sup>4</sup>, cuando los medios de comunicación

---

<sup>3</sup> Registro Oficial N°. 263 de 13 de marzo de 1973

<sup>4</sup> Libertad de Expresión es la libertad de expresar pensamientos, ideas o creencias a través de la palabra (escrita u oral), la expresión artística, científica, etc. pero esta libertad tiene sus límites lógicos, uno de esos límites es el derecho al honor, otro es el respeto a los sentimientos religiosos de la persona.



colectiva disienten de los pronunciamientos o acciones oficiales, los voceros del gobierno se hacen mala sangre y, en el mejor de los casos, aceptan a regañadientes la situación<sup>5</sup>.

A mi criterio personal, si bien los medios de comunicación ejercitan la libertad de expresión<sup>6</sup> adecuadamente podrían equivocarse ocasionalmente en su apreciación, ya que no es atributo suyo la infalibilidad, pero aun en tales casos son respetables, puesto que la buena fe les sirve de aval.

En este panorama, la Ley de Radiodifusión y Televisión, encuentra su origen en el Decreto Supremo 256-A publicado en el Registro Oficial 785 de 18 de abril de 1975, que consideró en esencia 4 aspectos fundamentales:

- a) Que el país requiere de un ordenamiento legal para la televisión y radiodifusión, para su superación técnica, económica y cultural, de conformidad con los imperativos del desarrollo nacional y la evolución tecnológica universal.
- b) Que las características peculiares de la televisión y la radiodifusión y la función social que deben tener, demandan del Estado un conjunto de regulaciones especiales que, sin perjuicio de la libertad de información, armonice los intereses propios de aquella con los de la comunidad.

---

<sup>5</sup> Investigación tomada de la dirección electrónica [www.flacsoandes.org/biblio/catalog/resGet.php?resId=28478](http://www.flacsoandes.org/biblio/catalog/resGet.php?resId=28478), en el capítulo II "Las Víctimas del Periodismo"

<sup>6</sup> Guillermo Cabanellas al respecto nos dice: se trata de la "facultad humana de dirigir el pensamiento o la conducta según los dictados de la propia razón y de la voluntad del individuo, sin determinismo superior ni sujeción a influencia del prójimo o del mundo exterior"

- c) Que es necesario fomentar y garantizar el desarrollo de todas las actividades económicas, técnicas y culturales del país conexas con la televisión y la radiodifusión, para que constituyan una auténtica expresión del espíritu nacional.
- d) Que se deben proteger los derechos de los trabajadores de todos los niveles profesionales de la televisión y de la radiodifusión, con el objeto de lograr la formación de un personal altamente calificado.

## **2.1 El derecho de acceso a la concesión de frecuencias para la operación de estaciones de radio y televisión.**

Como quedó explicado, las frecuencia de radiodifusión sonora y de televisión abierta son parte de un concepto macro denominado "espectro radioeléctrico" cuya definición y naturaleza se lo describió en el primer capítulo de la presente investigación; sin embargo, la vigente Constitución de la República expedida en Ciudad Alfaró, Montecristi, provincia de Manabí y vigente desde el 20 de octubre de 2008 a través de su publicación en el Registro Oficial No. 449, considera en el artículo 408 al espectro radioeléctrico como propiedad inalienable, imprescriptible e inembargable del Estado, ordenando a la vez que estos bienes sólo podrán ser explotados en estricto cumplimiento de los principios ambientales establecidos en la Constitución.

En el penúltimo párrafo del referido artículo 408 de la Carta Magna se establece que el Estado participará en los beneficios del aprovechamiento de estos recursos, en un monto que no será inferior a los de la empresa que los explota, lo cual ocasionó gran desconcierto

en las estaciones de radio y televisión, pues el agrupar en el mismo artículo al espectro radioeléctrico dentro del grupo de los recursos naturales no renovables originó malas interpretaciones a tal punto que se pensó en que el Estado iba a intervenir en por lo menos el 50% de los beneficios y/o utilidades de las estaciones de radio y televisión.

Ante tal situación, el Presidente del Ex CONARTEL mediante oficio No. CONARTEL -P-O8 del 19 de diciembre del 2008, solicita que se aclare si se debe o no considerar al espectro radioeléctrico como recurso no renovable del Estado, señalando que Dentro del capítulo segundo, referente a la Biodiversidad y Recursos Naturales, Sección Cuarta, se habla de los recursos naturales y en el arto 408 de la Constitución del Estado se establece que: "son propiedad inalienable e inembargable del Estado los recursos no renovables y, en general, los productos del subsuelo, yacimientos minerales y de hidrocarburos, sustancias cuya naturaleza sea distinta de la del suelo, incluso los que se encuentren en las áreas cubiertas por las aguas del mar territorial y las zonas marítimas; así como la biodiversidad y su patrimonio genético y el espectro radioeléctrico, en tal sentido el Estado garantizará los mecanismos óptimos para la producción, consumo de estos recursos naturales y la energía".

Al ser considerado el espectro radioeléctrico como un recurso no renovable, como se lo considera en la Constitución, se debe analizar que es un bien intangible patrimonio del Estado, pero a diferencia de los otros recursos naturales no renovables, la autorización de su uso puede revocarse por causales determinadas en la ley, y una vez revocada tal

autorización, el espectro queda libre y puede volver a ser utilizado a través de la figura de una nueva concesión de la frecuencia radioeléctrica.

Ante esta consulta, el pleno de la Corte Constitucional realizó las siguientes consideraciones puntuales:

- a) Del texto contemplado en el artículo 408, es claro que todos los recursos previstos en el mismo, esto es, recursos naturales no renovables y en general productos del subsuelo, yacimientos minerales y de hidrocarburos, sustancias cuya naturaleza sea distinta de la del suelo, incluso las que se encuentren en las áreas cubiertas por las aguas del mar territorial y de las zonas marítimas; así como, la biodiversidad y su patrimonio genético y el espectro radio eléctrico, son de propiedad inalienable, imprescriptible e inembargable del Estado. Tercero, desde el punto de vista semántico, la utilización del signo de puntuación (;), y de la frase "así como", denotan que el recurso natural *espectro radioeléctrico*, no forma parte de aquellos recursos no renovables aludidos al inicio del artículo en cuestión. Lo dicho se reafirma a partir del uso de un criterio de interpretación sistemática de la Constitución, en relación con el inciso tercero del arto 313 de la Constitución de la República, que expresamente señala: { . ..] *Se consideran sectores estratégicos la energía en todas sus formas, las telecomunicaciones, los recursos naturales no renovables. el transporte y la refinación de los hidrocarburos, la biodiversidad y el patrimonio genético, el espectro radioeléctrico, el agua y los demás que determine la ley.* Esta disposición constitucional, evidencia un tratamiento diferencial de los

recursos naturales no renovables y del espectro radioeléctrico. Es decir, a partir de la interpretación conjunta del artículo 408 que prevé la frase "así como", y del tratamiento diferencial que contempla el artículo 313 inciso tercero, es claro que el espectro radioeléctrico no forma parte de los recursos naturales no renovables. Ahora bien, cabe señalar que el hecho de no considerarlos como recursos naturales *no renovables* no involucra que deban ser considerados necesariamente como *renovables*, toda vez que a partir de la redacción de los artículos en cuestión no se advierte una denominación concreta que los identifique como tal.

- b) Esta diferenciación e indeterminación no resulta ser infundada, por el contrario, hallan sustento en las obligaciones adquiridas por el Estado ecuatoriano a partir de la ratificación de distintos Instrumentos Internacionales que regulan la materia, entre ellos la Constitución de la Unión Internacional de Telecomunicaciones y el Convenio de la Unión Internacional de Telecomunicaciones; el primero de ellos, la Constitución de la UIT en su artículo 12, haciendo alusión al carácter *limitado* del recurso *espectro de frecuencias radioeléctricas*, equiparable al *recurso radioeléctrico previsto en la Constitución*, señala: [. ..] *Funciones y estructura.- 1. "El sector de Radiocomunicaciones tendrá como función el logro de los objetivos de la Unión en materia de Radiocomunicaciones enunciados en el artículo 1 de la presente Constitución, garantizando la utilización racional. equitativa. eficaz V económica del espectro de frecuencias radioeléctricas.* Por su parte, una serie de disposiciones normativas infra constitucionales e infra legales, atribuyen al espectro radioeléctrico la naturaleza de *recurso natural limitado*, categorización que no es equiparable a la de un recurso natural no renovable. En la normativa ecuatoriana

que regula la materia, tenemos que la Ley Especial de Telecomunicaciones reformada dispone en su artículo 2 lo siguiente: (...) *El espectro radioeléctrico es un recurso natural de propiedad exclusiva del*

- c) *Estado y como tal constituye un bien de dominio público, inalienable, imprescriptible, cuya gestión, administración y control corresponde al Estado.* Por su parte, el Reglamento General a la Ley Especial de Telecomunicaciones<sup>7</sup> sostiene: (...) *Artículo 47: El espectro radioeléctrico es un recurso natural limitado perteneciente al dominio público del Estado; en consecuencia es inalienable e imprescriptible. La planificación, administración y control de su uso corresponde al Estado a través del CONATEL, la Secretaría y la Superintendencia en los términos de la Ley Especial de Telecomunicaciones*

- d) Analizando de forma sistemática los artículos 408 y 313 de la Constitución de la República, se concluye que el espectro radioeléctrico no sólo debe ser considerado como un recurso natural (Art. 408), sino también como un sector estratégico (Art. 313 inciso tercero) y ello resulta apenas lógico si consideramos su decisiva influencia económica, social, política y ambiental. Por otro lado, la misma disposición constitucional (Artículo 313 inciso tercero), consagra a las telecomunicaciones, como el medio a través del cual se utiliza el espectro frecuencial radioeléctrico, como otro de los sectores estratégicos que deben ser administrados, regulados y controlados por el Estado. Es decir, tanto el recurso natural que persiste sin la necesidad de la intervención humana, el espectro radioeléctrico, como el uso del mismo, las telecomunicaciones, forman parte del

---

<sup>7</sup> Expedido por el Presidente Dr. Gustavo Noboa Bejarano, el 23 de agosto de 2001

sector estratégico estatal, y como consecuencia de ello, forman parte de las competencias exclusivas del Estado central. Al respecto, el numeral 10 del artículo 261 de la Constitución de la República señala: *"...El Estado central tendrá competencias exclusivas sobre: 10: El espectro radioeléctrico y el régimen general de comunicaciones y telecomunicaciones..."*

- e) La prestación de los sectores estratégicos y el aprovechamiento del "recurso y sector estratégico" espectro radioeléctrico, según norma constitucional expresa, únicamente pueden ser efectuados por parte de Empresas Públicas<sup>8</sup>, que de conformidad con el inciso segundo del artículo 315 de la Constitución estarán bajo la regulación y el control específico de los organismos pertinentes, de acuerdo con la ley. Aquello lógicamente, trae como primera consecuencia que dicha empresa pública podrá aprovechar y explotar el recurso espectro radioeléctrico; segundo, a partir de tal atribución, podrán delegar a la iniciativa privada, la utilización del mismo a través de la participación en el servicio público de telecomunicaciones. Con tal fin, podrá establecer los valores a pagar por concepto de dicha utilización.

---

<sup>8</sup> Constitución de la República del Ecuador, Art. 315.- El Estado constituirá empresas públicas para la gestión de sectores estratégicos, la prestación de servicios públicos, el aprovechamiento sustentable de recursos naturales o de bienes públicos y el desarrollo de otras actividades económicas.

Las empresas públicas estarán bajo la regulación y el control específico de los organismos pertinentes, de acuerdo con la ley; funcionarán como sociedades de derecho público, con personalidad jurídica, autonomía financiera, económica, administrativa y de gestión, con altos parámetros de calidad y criterios empresariales, económicos, sociales y ambientales.

De todo lo anterior se puede llegar a la conclusión de que el inciso segundo del artículo 408 de la Constitución de la República no resulta aplicable al espectro radioeléctrico, ya que la explotación y aprovechamiento del recurso espectro lo debe hacer el propio Estado a través de empresas públicas constituidas para tales fines; por su parte, la utilización del recurso y la participación en el sector y servicio telecomunicaciones es excepcionalmente delegable a la iniciativa privada en los términos previstos en el artículo 316 de la Constitución de la República.

La normativa citada no califica al espectro radioeléctrico como recurso renovable o no renovable, tan solo lo considera como un recurso limitado, por ser que su uso indiscriminado, si bien no agota el espectro frecuencial radioeléctrico (aspecto inherente a un recurso no renovable, el espectro radioeléctrico no se extingue por su utilización ya que se encuentra contenido en el recurso aire, y a partir de ello puede ser reutilizado las veces que sean necesarias), puede generar congestiones o interferencias en los canales radioeléctricos, aspecto que torna necesaria la presencia de un órgano encargado de regular y controlar el aprovechamiento del recurso y el uso del sector estratégico de las telecomunicaciones.

Finalmente, cabe mencionar que a pesar de la imposibilidad de considerar al espectro radioeléctrico como un recurso natural no renovable, es evidente que el inciso segundo del artículo 408 de la Constitución de la República se aplica a todos los recursos naturales previstos en el inciso primero de la misma disposición constitucional.



La Corte Constitucional considerando lo anteriormente analizado, concluye lo siguiente:

- a) El espectro radioeléctrico resulta ser un recurso natural y también un sector estratégico, de conformidad con los artículos 408 y 313 de la Constitución de la República.
- b) El espectro radioeléctrico, considerado como recurso y sector estratégico, no puede ser utilizado y aprovechado por empresas ajenas al sector público, razón por la cual, la regla prevista en el inciso segundo del artículo 408 de la Constitución no se aplica respecto al espectro frecuencial radioeléctrico. Bajo esas circunstancias, la empresa pública, constituida por el Estado, podrá delegar excepcionalmente la participación en el sector estratégico y servicio público telecomunicaciones a la iniciativa privada<sup>9</sup>.

El derecho de acceso a la concesión de frecuencias de radio y/o televisión se encuentra consagrado en la Constitución de la República del Ecuador, así el artículo 16 establece que todas las personas, en forma individual o colectiva, tienen derecho a la creación de medios de comunicación social, y al acceso en igualdad de condiciones al uso de las frecuencias del espectro radioeléctrico para la gestión de estaciones de radio y televisión públicas, privadas y comunitarias, y a bandas libres para la explotación de redes inalámbricas.

En el mismo sentido, el artículo 17 de la Carta Magna, establece la obligación del Estado de garantizar la asignación, a través de métodos transparentes y en igualdad de condiciones, de las frecuencias del espectro radioeléctrico, para la gestión de estaciones de radio y televisión públicas, privadas y comunitarias, así como el acceso a bandas libres

---

<sup>9</sup> Tomada de la siguiente dirección electrónica <http://186.42.101.3/alfresco/d/d/workspace/SpacesStore/847422ed-9ea0-414a-9230-3d46eeb61777/0012-08-IC-res.pdf>

para la explotación de redes inalámbricas, y precautelaré que en su utilización prevalezca el interés colectivo.

Lo que evidentemente nos lleva a la conclusión de que cualquier persona, natural o jurídica, tenga el derecho de acceder a la concesión de frecuencias de radio y/o televisión en igualdad de condiciones<sup>10</sup> y previo el cumplimiento de los requisitos establecidos en la Ley de Radiodifusión y Televisión y su Reglamento General, para lo cual el Estado garantizara la adjudicación de las mismas a través de métodos transparentes buscando que prevalezca el interés colectivo.

Esta circunstancia es ratificada por la Ley de Radiodifusión y Televisión al establecer en el artículo 9 que toda persona natural o jurídica ecuatoriana podrá, con sujeción a esta Ley, obtener del Consejo Nacional de Radiodifusión y Televisión, la concesión de canales o frecuencias radioeléctricos, para instalar y mantener en funcionamiento estaciones de radiodifusión o televisión, por un período de diez años, de acuerdo con las disponibilidades del Plan Nacional de Distribución de Frecuencias<sup>11</sup> y la clase de potencia de la estación.

---

<sup>10</sup> Art. 7 de la declaración Universal de los Derechos Humanos.- Todos son iguales ante la ley y tienen, sin distinción, derecho a igual protección de la ley. Todos tienen derecho a igual protección contra toda discriminación que infrinja esta Declaración y contra toda provocación a tal discriminación.

<sup>11</sup> Art. 5.5 de la Ley de Radiodifusión y Televisión: Son atribuciones del Consejo Nacional de Radiodifusión y Televisión: (...) c) Aprobar el Plan Nacional de Distribución de frecuencias para radiodifusión y televisión, o sus reforma

Esta concesión será renovable sucesivamente con el o los mismos canales y por períodos iguales, sin otro requisitos que la comprobación por la Superintendencia de Telecomunicaciones, en base a los controles técnicos y administrativos regulares que lleve, de que la estación realiza sus actividades con observancia de la Ley y los reglamentos, para lo cual no será necesaria, la celebración de nuevo contrato.

Respecto a la igualdad de acceso a la concesión de frecuencias de radio y televisión, es importantísimo comentar brevemente un aspecto que hace referencia a la adjudicación de las mismas de acuerdo a los procedimientos que se han puesto en práctica, en Ecuador y me atrevo a decir en Latinoamérica, estos encuentran su base en la discrecionalidad, la misma que ha permitido que se utilice esta potestad del Estado en función de políticas de amiguismo, pago de favores y búsqueda de influencia en los medios electrónicos por parte de los partidos gobernantes.

Esta posibilidad está basada en la inexistencia de mecanismos claros y transparentes para el otorgamiento de frecuencias. El llamado a los ciudadanos interesados en la obtención de la concesión de frecuencias, que se encuentra vigente en el Ecuador, permite al gobierno, y en consecuencia al grupo político de turno, adjudicar este recurso finito que es el espectro radioeléctrico, a amigos y políticos afines, en la medida que no existen concursos u otros procedimientos que aseguren igualdad de oportunidades para todos los ciudadanos.

Según lo establecido en la normativa, de conseguir el cumplimiento de los requisitos mínimos, es el Poder Ejecutivo quien decide por sí y ante sí a quienes otorgarlas. El

único condicionamiento que tiene es dar fundamento de la decisión, lo cual a todas luces ha resultado insuficiente, por tanto, me permito concluir que la discrecionalidad, elemento común a todo Estado, se ha convertido en sistemática discriminación si uno mira los resultados de la aplicación de la normativa<sup>12</sup>.

## **2.2 Tratamiento constitucional de la regulación de las estaciones de radio y televisión a nivel nacional.**

Considerando, como queda indicado, que el espectro radioeléctrico y las frecuencias de radiodifusión sonora y televisión que lo conforman son de propiedad inalienable, imprescriptible e inembargable del Estado, resulta lógico que el Estado a través de sus instituciones, regulen y controlen el manejo de las estaciones que operan en las frecuencias debidamente adjudicadas a los concesionarios.

En este sentido, el artículo 2 de la Ley de Radiodifusión y Televisión determina que el Estado, a través del Consejo Nacional de Radiodifusión y Televisión (CONARTEL), otorgará frecuencias o canales para radiodifusión y televisión, así como regulará y autorizará estos servicios en todo el territorio nacional, de conformidad con esta Ley, los convenios internacionales sobre la materia ratificados por el Gobierno ecuatoriano, y los reglamentos, mientras que las funciones de control las ejercerá la Superintendencia de Telecomunicaciones.

---

<sup>12</sup> Análisis en Derecho Comparado, tomado de la página electrónica  
[http://legislaciones.amarc.org/CD/cd/1.2\\_adjudicacion.htm](http://legislaciones.amarc.org/CD/cd/1.2_adjudicacion.htm)

Actualmente y de conformidad con el Decreto Ejecutivo No. 8 publicado en el Registro Oficial No. 10 de 24 de agosto de 2009, las competencias, atribuciones, funciones, representaciones y delegaciones constantes en leyes, reglamentos y demás instrumentos normativos y atribuidas al CONARTEL, serán desarrolladas, cumplidas y ejercidas por el CONATEL, en los mismos términos constantes en la Ley de Radiodifusión y Televisión y demás normas secundarias, al haberse fusionado el Consejo Nacional de Radiodifusión y Televisión - CONARTEL al Consejo Nacional de Telecomunicaciones - CONATEL.

El artículo 313 de la Constitución de la República define a los sectores estratégicos, de decisión y control exclusivo del Estado, como aquellos que por su trascendencia y magnitud tienen decisiva influencia económica, social, política o ambiental, y deberán orientarse al pleno desarrollo de los derechos y al interés social y enmarca dentro de estos a la energía en todas sus formas, las telecomunicaciones, los recursos naturales no renovables, el transporte y la refinación de hidrocarburos, la biodiversidad y el patrimonio genético, el espectro radioeléctrico, el agua, y los demás que determine la ley, reservando para el Estado, el derecho de administrar, regular, controlar y gestionar los sectores estratégicos, de conformidad con los principios de sostenibilidad ambiental<sup>13</sup>, precaución, prevención y eficiencia.

---

<sup>13</sup> La Cumbre de la Tierra en Río en 1992 – nombre con el cual se conoció posteriormente – fue la reunión más grande jamás realizada de jefes de gobierno para discutir temas ambientales. Generó como resultado, acuerdos históricos acerca de varios principios clave relacionados con el desarrollo sostenible, los cuales han ayudado a dar forma a políticas y prácticas durante las últimas dos décadas:

- El desarrollo económico y la protección ambiental deben estar integrados
- Debe haber una mayor equidad al interior de los países, y entre los países ricos y pobres
- Se debe mejorar el conocimiento científico y técnico relacionado con el desarrollo sostenible
- Los gobiernos deben proteger a los ciudadanos de problemas ambientales
- El contaminador debe pagar por restaurar el deterioro causado al medio ambiente

Los artículo 315 y 316 de la Carta Magna ordenan que el Estado constituirá empresas públicas para la gestión de sectores estratégicos, la prestación de servicios públicos, el aprovechamiento sustentable de recursos naturales o de bienes públicos y el desarrollo de otras actividades económicas, estas empresas públicas estarán bajo la regulación y el control específico de los organismos pertinentes, de acuerdo con la ley y funcionarán como sociedades de derecho público, con personalidad jurídica, autonomía financiera, económica, administrativa y de gestión, con altos parámetros de calidad y criterios empresariales, económicos, sociales y ambientales.

Los excedentes en la utilización de estos recursos, entre ellos el espectro radioeléctrico, podrán destinarse a la inversión y reinversión en las mismas empresas o sus subsidiarias, relacionadas o asociadas, de carácter público, en niveles que garanticen su desarrollo. Los excedentes que no fueran invertidos o reinvertidos se transferirán al Presupuesto General del Estado.

La ley definirá la participación de las empresas públicas en empresas mixtas en las que el Estado siempre tendrá la mayoría accionaria, para la participación en la gestión de los sectores estratégicos y la prestación de los servicios públicos.

- 
- Deben llevarse a cabo estudios de impacto ambiental antes de emprender proyectos que sean
  - susceptibles de generar consecuencias ambientales negativas

Sin embargo, el Estado podrá delegar la participación en los sectores estratégicos y servicios públicos a empresas mixtas en las cuales tenga mayoría accionaria; sujetándose esta delegación, al interés nacional y respetando los plazos y límites fijados en la ley para cada sector estratégico, y excepcionalmente, podrá delegar a la iniciativa privada y a la economía popular y solidaria, el ejercicio de estas actividades, en los casos que establezca la ley.

### **2.3 Normativa legal del sector de la radio y televisión a nivel nacional.**

La Ley de Radiodifusión y Televisión vigente fue promulgada mediante Decreto Supremo 256-A publicado en el Registro Oficial 785 de 18 de abril de 1975 y reformada mediante:

- Ley s/n publicada en el Registro Oficial No. 691 de 09 de mayo de 1995
- Decreto Ley 2000-1 publicado en el Registro Oficial No. 144 de 18 de marzo del 2000
- Ley 89-2002 publicada en el Registro Oficial No. 699 de 07 de noviembre de 2002

A continuación presentó un breve esquema del contenido de la Ley de Radiodifusión y Televisión vigente, señalando los títulos que la componen:

Título I.- De los canales de difusión radiada o televisada

Título II.- De los organismos de radiodifusión y televisión

Título III.- De las estaciones de radiodifusión y televisión

Título IV.- De los concesionarios

Título VI.- De la programación

Título VII.- De las garantías para la radiodifusión

Título VIII.- Del término de las concesiones

Título IX.- De las sanciones

## DISPOSICIONES TRANSITORIAS

El Reglamento General a la Ley de Radiodifusión y Televisión amplía el esquema y los conceptos jurídicos conforme al siguiente detalle:

Capítulo I.- Disposiciones Generales

Capítulo II.- Definiciones

Capítulo III.- De la clasificación de las estaciones por el destino de las emisiones

Capítulo IV.- De las concesiones de radiodifusión comunales

Capítulo V.- De las concesiones en general

Capítulo VI.- De la renovación de las concesiones

Capítulo VII.- Del arrendamiento de las estaciones

Capítulo VIII.- De la transferencia de la concesión

Capítulo IX.- De las instalaciones

Capítulo X.- De la potencia



Capítulo XI.- Plan Nacional de distribución de frecuencias

Capítulo XII.- De las tarifas

Capítulo XIII.- De la programación

Capítulo XIV.- De la producción y su propiedad

Capítulo XV.- De las prohibiciones

Capítulo XVI.- De las obligaciones sociales

Capítulo XVII.- De los trabajadores de radiodifusión

Capítulo XVIII.- Del término de las concesiones

Capítulo XIX.- De las infracciones y sanciones

DISPOSICIÓN FINAL

### **CAPÍTULO III.**

**El tratamiento jurídico - normativo de los conceptos y procedimientos jurídicos de control y regulación, infracciones y sanciones, renovación y terminación de concesiones de frecuencias de radio y televisión a nivel nacional.**

#### **3.1. Mecanismos de regulación y control en el sector de la radio y la televisión.**

Debemos diferenciar lo que implica la regulación del control del sector de la radio y la

televisión, pues para empezar cada uno de estos procesos están a cargo de dos entes distintos.

Según el diccionario de la Real Academia Española el término "regular" implica ajustar, reglar o poner en orden algo o ajustar el funcionamiento de un sistema a determinados fines.

El término "control" se define como la comprobación, inspección, fiscalización, intervención de determinada situación o proceso.

Conforme al artículo 2 de la Ley de Radiodifusión y Televisión, en adelante LRTV, el Estado, a través del Consejo Nacional de Radiodifusión y Televisión (CONARTEL), otorgará frecuencias o canales para radiodifusión y televisión, así como regulará y autorizará estos servicios en todo el territorio nacional, de conformidad con esta Ley, los convenios internacionales sobre la materia ratificados por el Gobierno ecuatoriano, y los reglamentos, es decir la regulación de este sector estuvo a cargo del CONARTEL, hasta que mediante Decreto Ejecutivo No. 8 publicado en el Registro Oficial No. 10 de 24 de agosto de 2009, se fusiona el Consejo Nacional de Radiodifusión y Televisión - CONARTEL al Consejo Nacional de Telecomunicaciones - CONATEL, disponiéndose que las competencias, atribuciones, funciones, representaciones y delegaciones constantes en leyes, reglamentos y demás instrumentos normativos y atribuidas al CONARTEL, serán desarrolladas, cumplidas y ejercidas por el CONATEL, en los mismos términos constantes en la Ley de Radiodifusión y Televisión y demás normas secundarias.

Respecto al control, tanto técnico como administrativo, el artículo 2 de la Ley que regula la materia ordena textualmente que las funciones de control las ejercerá la Superintendencia de Telecomunicaciones, así mismo en el artículo 5.6 establece como atribuciones privativas de la Superintendencia de Telecomunicaciones las siguientes:

- Administrar y controlar las bandas del espectro radioeléctrico destinadas por el Estado para radiodifusión y televisión, de acuerdo con esta Ley y sus reglamentos.
- Realizar el control técnico y administrativo de las estaciones de radiodifusión y televisión.
- Imponer las sanciones que le facultan esta Ley y los reglamentos.

Ambas funciones, la de regulación y control se encuentran armónicamente enlazadas según lo descrito en el artículo 5.6 de la Ley de Radiodifusión y Televisión que señala que la SUPERTEL<sup>14</sup> como Organismo Técnico de Control, tiene la atribución de tramitar todos los asuntos relativos a las funciones del Consejo Nacional de Radiodifusión y Televisión<sup>15</sup> y someterlos a su consideración con el respectivo informe; así como la de ejecutar las resoluciones del Consejo Nacional de Radiodifusión y Televisión.

Sin perjuicio de lo anterior, el ex CONARTEL y actualmente el Consejo Nacional de Telecomunicaciones, cumple las funciones de regulación a través de las atribuciones establecidas en el artículo 5.5 de la Ley de Radiodifusión y Televisión siguientes:

- Expedir los reglamentos administrativos o técnicos complementarios de dicho organismo y las demás regulaciones de esta naturaleza que se requieran.

---

<sup>14</sup> Superintendencia de Telecomunicaciones

<sup>15</sup> Las funciones y atribuciones del Consejo Nacional de Radiodifusión y Televisión actualmente son desempeñadas por el CONATEL

- Aprobar el Plan Nacional de Distribución de frecuencias para radiodifusión y televisión, o sus reformas.
- Aprobar las tarifas por las frecuencias radioeléctricas del servicio de radiodifusión y televisión que deban pagar al Consejo los concesionarios de radiodifusión y televisión, tomando en cuenta los costos de los servicios públicos y sociales gratuitos a que son obligados dichos medios por la presente Ley.
- Determinar las políticas que debe observar la Superintendencia en sus relaciones con otros organismos nacionales o internacionales, concernientes a la radiodifusión y la televisión.

Sin perjuicio de lo detallado en líneas anteriores, actualmente el Consejo Nacional de Telecomunicaciones, en adelante CONATEL, cumple funciones de control en dos situaciones:

- a) Control del cumplimiento de esta Ley por parte de la Superintendencia y adoptar con este fin, las medidas que sean necesarias.
- b) Control de la calidad artística, cultural y moral de los actos o programas de las estaciones de radiodifusión y televisión en todo el territorio nacional.

Sobre el primer aspecto no hay mucho que analizar, pues la máxima autoridad del Organismo Técnico de Control SUPERTEL, el Superintendente de Telecomunicaciones es miembro del Consejo Nacional de Telecomunicaciones y por tanto parte de las decisiones que sobre la materia adopte el Organismo de Regulación, cuyo cumplimiento y ejecución se encargará la Superintendencia de Telecomunicaciones.

En lo referente al segundo aspecto debemos señalar que los artículos 5.5 letra h) y 44 de la Ley de Radiodifusión y Televisión, otorga la facultad expresa al CONATEL para controlar la calidad artística y cultural de la programación que emiten las estaciones de radio y televisión a nivel nacional para lo cual el cuerpo colegiado debe tomar en cuenta normas y principios internacionales como los establecidos en el artículo 13 de la Convención Americana sobre Derechos Humanos o Pacto de San José de Costa Rica, tales como:

- a) Toda persona tiene derecho a la libertad de pensamiento y de expresión derecho que comprende la libertad de buscar, recibir y difundir informaciones e ideas de toda índole, sin consideraciones de fronteras, ya sea oralmente, por escrito o en forma impresa o artística, o por cualquier otro procedimiento de su elección
- b) El ejercicio del derecho a la libertad de pensamiento y de expresión no puede estar sujeto a previa censura, sino a responsabilidades ulteriores, las que deben estar expresamente fijadas por la ley, para asegurar el respeto a los derechos o la reputación de los demás, y la protección de la seguridad nacional, el orden público o la salud o la moral públicas.
- c) Estará prohibida por la ley toda propaganda en favor de la guerra y toda apología del odio nacional, racial o religioso que constituyan incitaciones a la violencia o cualquier otra acción ilegal similar contra cualquier persona o grupo de personas, por ningún motivo, inclusive los de raza, color, religión u origen nacional.

Nuestra Carta Magna sobre el tema programación establece principios de fundamental trascendencia como el derecho de todas las personas individual o colectivamente, a buscar, recibir, intercambiar, producir y difundir información veraz, verificada, oportuna,

contextualizada, plural, sin censura previa acerca de los hechos, acontecimientos y procesos de interés general, y con responsabilidad ulterior<sup>16</sup>.

Así mismo, el artículo 19 de la Constitución de la República ordena que al Legislativo que a través de una norma legal regulará la prevalencia de contenidos con fines informativos, educativos y culturales en la programación de los medios de comunicación, así como fomentará la creación de espacios para la difusión de la producción nacional independiente.

Prohíbe además la emisión de publicidad que induzca a la violencia, la discriminación, el racismo, la toxicomanía, el sexismo, la intolerancia religiosa o política y toda aquella que atente contra los derechos.

Dentro del deber del Estado Ecuatoriano de proteger a las niñas, niños y adolescentes frente a la influencia de programas o mensajes, difundidos a través de cualquier medio, que promuevan la violencia, o la discriminación racial o de género, el artículo 46 de la Carta Magna dispone que las políticas públicas de comunicación priorizarán su educación y el respeto a sus derechos de imagen, integridad y los demás específicos de su edad, para lo cual se establecerán limitaciones y sanciones para la eficacia de sus derechos,

---

<sup>16</sup> Artículo 18 de la Constitución de la República

En el ámbito de la regulación de la programación que emiten las estaciones de radio y televisión, la Ley de Radiodifusión y Televisión establece lo siguiente:

- Toda estación radiodifusora y televisora goza de libertad para realizar sus programas y, en general, para el desenvolvimiento de sus actividades comerciales y profesionales, sin otras limitaciones que las establecidas en la Ley<sup>17</sup>.
- Se encuentra prohibido a las estaciones de radio y televisión<sup>18</sup>:
  - a) Emitir mensajes de carácter particular que sean de la competencia del servicio estatal de telecomunicaciones, salvo los destinados a las áreas rurales a donde no llegue dicho servicio, casos de emergencia, enfermedad, catástrofe, accidentes o conmoción social y en todos los casos en que lo dispusiera la defensa civil y las invitaciones, partes mortuorios, citaciones o informaciones relativas a las actividades de organizaciones o grupos sociales.
  - b) Difundir directamente, bajo su responsabilidad actos o programas contrarios a la seguridad interna o externa del Estado, en los términos previstos en los Códigos Penal y de Procedimiento Penal.
  - c) Promover la violencia física o psicológica, utilizando niños, mujeres, jóvenes o ancianos, incentivar, realizar o motivar el racismo, el comercio sexual, la pornografía, el consumo de drogas, la intolerancia religiosa o política y otros actos análogos que afecten a la dignidad del ser humano.
  - d) Transmitir artículos, cartas, notas o comentarios que no estén debidamente respaldados con la firma o identificación de sus autores, salvo el caso de comentarios periodísticos bajo seudónimo que corresponda a una persona de identidad determinable.

---

<sup>17</sup> Artículo 39 de la Ley de Radiodifusión y Televisión

<sup>18</sup> Artículo 58 de la Ley de Radiodifusión y Televisión

- e) Transmitir noticias, basadas en supuestos, que puedan producir perjuicio o conmociones sociales o públicas.
- f) Hacer apología de los delitos o de las malas costumbres, o revelar hechos y documentos no permitidos por las leyes, en la información o comentario de actos delictuosos.
- g) Omitir la procedencia de la noticia o comentario, cuando no sea de responsabilidad directa de la estación, o la mención de la naturaleza ficticia o fantástica de los actos o programas que tengan este carácter. sin embargo, las estaciones podrán leer libremente las noticias o comentarios de los medios de comunicación escrita.
- h) Realizar publicidad de artículos o actividades que la Ley o los Reglamentos prohíben.

En el mismo sentido, el Reglamento General a la Ley de Radiodifusión y Televisión establece normas que las estaciones de radio y televisión deben tomar en cuenta para la elaboración y emisión de su programación que detallo a continuación<sup>19</sup>:

- Pondrán énfasis, con espíritu objetivo, en el conocimiento y divulgación de la realidad nacional e internacional, en la información científica y técnica, en la promoción de la cultura nacional y derechos humanos y en la educación y formación moral de la niñez y juventud, y en general de la población.
- Defenderán, promoverán y exaltarán los aspectos positivos de las tradiciones, usos sociales, costumbres, creencias religiosas y demás valores propios de la cultura nacional.

---

<sup>19</sup> Artículo 48 del Reglamento General a la Ley de Radiodifusión y Televisión



- Se empeñarán en conservar y fortalecer la unidad nacional, sin perjuicio de las legítimas manifestaciones locales y regionales, que deberán expresarse sin afectar la sensibilidad de las poblaciones de distinta idiosincrasia.
- Procurarán constantemente la educación política y cívica del pueblo ecuatoriano, mediante el conocimiento de la Constitución y leyes de la República, de sus derechos y obligaciones y de las instituciones que los garantizan y hacen efectivos.
- La programación, incluida los avances de los programas y la publicidad, será apta para todo público, desde las 06h00 hasta las 21h00. En consecuencia, en este período de tiempo se evitarán escenas o imágenes de violencia, crueldad, actos sexuales explícitos o de promiscuidad. El objetivo será de la prevención y regeneración de los vicios u otras desviaciones de la conducta individual o social, y el lenguaje utilizado debe ser el de uso moralmente admisible para todo público. Por tanto, en la programación se evitará la improvisación y el empleo de frases y términos vulgares, sin incurrir en la proscripción de aquellos elementos de la lengua popular que la hacen más rica y característica.
- Los concesionarios de estaciones, para la transmisión de sus programas tomarán en cuenta que los mismos, no hagan apología del delito, no atenten contra la moral y buenas costumbres, contra la idiosincrasia nacional, usos de vida, aspectos religiosos, con el propósito de no quebrantar valores nacionales y de no fomentar valores foráneos o experiencias negativas de otros países distintos al nuestro.
- Las radiodifusoras y estaciones de televisión en cumplimiento de sus respectivos Códigos de Ética están prohibidos de transmitir por ningún concepto programas dirigidos por mentalistas, parasicólogos, adivinos, también comprende esta prohibición a los programas que induzcan a errores médicos o culturales, que afecten a la salud física o mental de la población, exceptuándose los programas dirigidos por profesionales en las áreas de la medicina, psicología y psiquiatría.

Respecto a la transmisión de comerciales de cigarrillos y bebidas alcohólicas a través de su estación<sup>20</sup>, las estaciones de radio y televisión deben verificar que:

- La publicidad no esté dirigida directa o indirectamente hacia menores de edad.
- No se utilicen imágenes, voces de niños o adolescentes o que simulen ser tales.
- La transmisión de esta publicidad comercial para los canales de televisión solo será permitida a partir de las 21h00 y las 06h00 del día siguiente. Se exceptúa la publicidad de transmisiones vía satélite y en vivo y en directo de actos, programas o eventos extranjeros, cuyo horario sea diferente al de Ecuador

Finalmente y con el objeto de fomentar el civismo, la solidaridad, las obligaciones de los ciudadanos frente a su país y al mundo, el artículo 50 del Reglamento General a la Ley de radiodifusión y Televisión ordena que los concesionarios están obligados a transmitir en cadena dispuesta por la Secretaría Nacional de Comunicación, programas alusivos a la celebración de una fiesta cívica, aniversarios de gestas heroicas, hechos históricos, natalicios y fallecimientos de hombres eminentes que hayan servido al país. Estos programas serán proporcionados por las diferentes instituciones del sector público.

### **3.2. Infracciones en las que pueden incurrir las estaciones de radio y televisión.**

En líneas anteriores se describieron los parámetros y normas generales que las estaciones de radio y televisión a nivel nacional deben considerar para la elaboración y transmisión de su programación, así como los principios y normas jurídicas que el Estado, a través de sus instituciones, deben tomar en cuenta para su regulación y control.

---

<sup>20</sup> Artículo 49 del Reglamento General a la Ley de Radiodifusión y Televisión

Ahora bien, la pregunta que cabe es cómo el Estado puede hacer aplicables estos principios, reglas y normas jurídicas?

La Ley de Radiodifusión y Televisión y su Reglamento General<sup>21</sup> establecen las infracciones y hasta causales de reversión en las que pueden incurrir las estaciones de radio y televisión.

El primer problema que se nos presenta es el mandato constitucional establecido en el artículo 76 de la Constitución de la República que textualmente ordena que en todo proceso en el que se determinen derechos y obligaciones de cualquier orden, se asegurará el derecho al debido proceso que incluirá, entre otras, la garantía básica de que nadie podrá ser juzgado ni sancionado por un acto u omisión que, al momento de cometerse, no esté tipificado en la ley como infracción penal, administrativa o de otra naturaleza; ni se le aplicará una sanción no prevista por la Constitución o la ley, así mismo, sólo se podrá juzgar a una persona ante un juez o autoridad competente y con observancia del trámite propio de cada procedimiento.

En concordancia con lo anterior, existe la norma derogatoria expresamente dispuesta en nuestra Carta Magna que establece que "Se deroga la Constitución Política de la República del Ecuador publicada en el Registro Oficial número uno del día once de agosto de 1998, y toda norma contraria a esta Constitución. El resto del ordenamiento jurídico permanecerá vigente en cuanto no sea contrario a la Constitución".

---

<sup>21</sup> Artículos 71 y 80 respectivamente

Como se evidencia, para castigar una infracción<sup>22</sup> al amparo de las garantías constitucionales vigentes se debe tener presente que:

- a) La infracción administrativa o de cualquier naturaleza debe encontrarse tipificada expresamente en la Ley.
- b) La sanción<sup>23</sup> para castigar la infracción administrativa o de cualquier naturaleza debe establecerse de forma literal en la Constitución o en la Ley.
- c) El juez o autoridad competente para sancionar debe ser la prevista expresamente en la Ley.
- d) Toda norma jurídica contraria a los literales descritos anteriormente, se encuentran derogada expresamente por la Constitución de la República por ser evidentemente contraria a sus mandatos.

El ordenamiento jurídico es el conjunto de normas jurídicas que rigen en un lugar determinado en una época concreta. En el caso de los Estados democráticos, el ordenamiento jurídico está formado por la Constitución del Estado que se rige como la norma suprema, por las leyes que nacen del poder legislativo, los reglamentos del poder ejecutivo, y otras regulaciones tales como los tratados, convenciones, contratos y disposiciones particulares<sup>24</sup>.

---

<sup>22</sup> Definición del Diccionario de la Lengua Española, 22a. Edición: Transgresión, quebrantamiento de una ley, pacto o tratado, o de una norma moral, lógica o doctrinal

<sup>23</sup> Pena que una ley o un reglamento establece para sus infractores

<sup>24</sup> Criterio tomado de la siguiente página electrónica: [http://es.wikipedia.org/wiki/Ordenamiento\\_jur%C3%ADdico](http://es.wikipedia.org/wiki/Ordenamiento_jur%C3%ADdico)

Para el análisis que a continuación presentaré, es menester aclarar, como es lógico, que existe diferencia en cuanto a la jerarquía normativa entre la Ley y el Reglamento, no solo por así señalarlo la Doctrina y Tratadistas de Derecho, sino por así disponerlo nuestra Constitución de la República que en el artículo 425 establece que el orden jerárquico de aplicación de las normas, será el siguiente, en su orden:

- La Constitución
- Los tratados y convenios internacionales
- Las leyes orgánicas
- Las leyes ordinarias
- Las normas regionales y las ordenanzas distritales
- Los decretos y reglamentos
- Las ordenanzas
- Los acuerdos y las resoluciones
- Los demás actos y decisiones de los poderes públicos.

El mismo artículo de la carta Magna señala que en caso de conflicto entre normas de distinta jerarquía, la Corte Constitucional, las juezas y jueces, autoridades administrativas y servidoras y servidores públicos, lo resolverán mediante la aplicación de la norma jerárquica superior.

Como se evidencia, una norma jurídica de categoría reglamentaria no tiene la misma jerarquía que una norma legal, sino por el contrario, se encuentra 2 rangos inferiores en la

categorización establecida por la Constitución de la República, y por tanto no podrá desempeñar las funciones que en derecho le corresponden exclusivamente a una norma legal.

Contrario a lo anteriormente analizado, en materia de radio y televisión en nuestro país, las infracciones, tanto técnicas como administrativas, se encuentran detalladas en el Reglamento General a la Ley de Radiodifusión y Televisión, específicamente en el artículo 80, por lo que me permito presentar un cuadro que sistematiza las infracciones que en esta materia las estaciones de radio y televisión pueden incurrir:

<b>TIPO</b>	<b>TÉCNICAS</b>	<b>ADMINISTRATIVAS</b>
<b>CLASE I</b>	Instalar la estación sin los dispositivos de seguridad humana, señalización para la navegación aérea y rótulos de identificación de la estación.	Incumplir las disposiciones contenidas en los artículos 47 y 59 de la Ley de Radiodifusión y Televisión, relacionadas con la transmisión de servicios gratuitos de programas de interés social, público o de mensajes e informaciones del Presidente de la República, Presidente del Congreso Nacional, Presidente de la Corte Suprema de Justicia, Presidente del Tribunal Supremo

		Electoral y de los Ministerios de Estado o funcionarios gubernamentales que tengan este rango.
	Instalar transmisores de la estación matriz y repetidoras sin los correspondientes instrumentos de medida debidamente identificados.	
		Transmitir publicidad comercial si la estación es de servicio público.
		Uso incorrecto del lenguaje.
		No comunicar por escrito a la Superintendencia de Telecomunicaciones el cambio de representante legal para el caso de personas jurídicas concesionarias.
		No informar y registrar los cambios que se produzcan en los estatutos de las compañías concesionarias, de acuerdo con lo dispuesto en la

		Ley de Radiodifusión y Televisión.
		No identificar la estación con nombre y distintivo por lo menos una vez cada media hora.

Estas son las primeras infracciones sancionadas apenas con una amonestación escrita, en esencia busca castigar descuidos que no influyen en la operación de la estación, es decir regulan aspectos que sin dejar de ser importantes no influyen en el funcionamiento normal de la estación como la señalización para la navegación aérea, instrumentos de medida, dispositivos de seguridad humana, en la parte técnica.

En la parte administrativa, se tipifican como infracciones de primera clase a la no transmisión de cadenas dispuestas por la Secretaría Nacional de Comunicación, el uso incorrecto del lenguaje, la transmisión de publicidad comercial cuando la estación es de servicio público, el no identificar a la estación con el nombre registrado en la concesión, y finalmente para el caso de las personas jurídicas concesionarias, la no comunicación de sus cambios estatutarios o el cambio del representante legal.

TIPO	TÉCNICAS	ADMINISTRATIVAS
<b>CLASE II</b>	Impedir el ingreso a las instalaciones de la estación a	Suspender las emisiones ordinarias por más de ocho días consecutivos,



	funcionarios de la Superintendencia de Telecomunicaciones, para la realización de inspecciones, o no presentar a ellos, los registros técnicos y más documentos legales que tengan relación con la concesión.	sin autorización de la Superintendencia de Telecomunicaciones.
	Realizar emisiones de prueba de la estación sin autorización de la Superintendencia de Telecomunicaciones.	No notificar a la Superintendencia de Telecomunicaciones la fecha de inicio de operaciones de la estación en el plazo establecido.
	Instalar los estudios de una estación fuera del área de servicio autorizada para el transmisor.	Incumplir la disposición legal de promover en la programación diaria la música y los valores artísticos nacionales, programas que no deben atentar contra su idiosincrasia nacional, sus costumbres, aspectos religiosos.
	Utilizar la subportadora residual de estaciones en frecuencia modulada	

	sin autorización de la Superintendencia de Telecomunicaciones.	
	Señalar en forma escrita o verbal características técnicas diferentes a las autorizadas por la Superintendencia de Telecomunicaciones o falsear la verdad en cuanto al origen, simultaneidad del acto, evento, obra u otras características de la programación.	Transmitir programación o avances publicitarios no aptos para todo público en el horario comprendido entre las 06h00 y las 21h00.
	Incumplir la obligación de solucionar las causas de interferencia que ocasionare a otras estaciones de radiodifusión o televisión clasificadas en el Capítulo III del presente Reglamento, a estaciones de otros servicios de radiocomunicaciones legalmente concedidos, a sistemas públicos de telecomunicaciones, estatales o de seguridad.	No comunicar a la Superintendencia de Telecomunicaciones la transmisión en forma simultánea de programación diferente en una o más estaciones de un sistema de televisión.

	Realizar cambios de carácter técnico no autorizados por la Superintendencia de Telecomunicaciones y que afecten en forma esencial las características de la emisión.	Retransmitir programas de otras estaciones de radio y televisión en forma simultánea con carácter permanente, sin que se hayan obtenido las autorizaciones de la estación matriz y de la Superintendencia de Telecomunicaciones
	Operar con características diferentes a las autorizadas por la Superintendencia de Telecomunicaciones	Transmitir programas sin la calidad artística, cultural y moral conforme lo dispuesto en el Artículo 44 de la Ley de Radiodifusión y Televisión y este Reglamento
		Infringir los artículos 61 ó 63 de la Ley de Radiodifusión y Televisión.
		El no cumplimiento de cualesquiera de las obligaciones legales o reglamentarias, constantes en la Ley de Radiodifusión y Televisión y el presente Reglamento.

Las infracciones CLASE II son sancionadas con el 50% del máximo de la pena establecida en la Ley de Radiodifusión y Televisión, es decir la mitad de la pena de diez salarios mínimos vitales, es decir 20 dólares de los Estados Unidos de América.

Se tipifican dentro de estas infracciones, en la parte técnica, el impedir el ingreso a las instalaciones de la estación a funcionarios de la SUPERTEL, el instalar los estudios de una estación fuera del área de servicio autorizada para el transmisor, el usar subportadoras<sup>25</sup> o realizar emisiones de prueba, realizar cambios técnicos sin autorización de la SUPERTEL, el causar interferencias a las demás estaciones y no corregirlas o el operar con parámetros diferentes a los autorizados por el ex CONARTEL.

En la parte administrativa, el suspender las emisiones ordinarias por más de ocho días consecutivos, el no informar a la SUPERTEL el reinicio de las operaciones de la estación, el incumplimiento de cualesquiera de las obligaciones legales o reglamentarias, la transmisión de programas sin la calidad artística, cultural y moral, el no presentar la lista de personal de la estación dentro de los 8 primeros días hábiles de cada año o el incumplimiento de la nacionalidad ecuatoriana del personal que labora en la estación, la no promoción en la programación diaria de la música y los valores artísticos nacionales, el no informar la asociación con otras estaciones en la transmisión de determinado programa o

---

<sup>25</sup> Art. 60 del Reglamento General a la Ley de Radiodifusión y Televisión.- Se prohíbe la utilización de la subportadora residual de las estaciones de frecuencia modulada sin autorización de la Superintendencia de Telecomunicaciones.

por el contrario retransmitir un programa sin que exista la autorización previa, así como la transmisión de programación o avances publicitarios no aptos para todo público.

TIPO	TÉCNICAS	ADMINISTRATIVAS
<b>CLASE III</b>	Cambiar de ubicación los transmisores <sup>26</sup> o repetidoras sin autorización de la Superintendencia de Telecomunicaciones.	Realizar actividades prohibidas contempladas en el artículo 58 de la Ley de Radiodifusión y Televisión que no sean tipificadas como infracciones penales y que el Superintendente haya determinado que es de su competencia el juzgarlas.
	Instalar y operar un transmisor adicional en un lugar distinto al autorizado.	Transmitir o retransmitir programas, obras, actos o eventos, para lo cual exista el registro de exclusividad en la Superintendencia de Telecomunicaciones
	Instalar un estudio adicional al principal en una zona distinta del	Contratar asesores técnicos o de programación extranjeros sin

<sup>26</sup> Art. 35 del Reglamento General a la Ley de Radiodifusión y Televisión.- Para cambiar de ubicación el transmisor o efectuar modificaciones en las instalaciones de las estaciones, el concesionario deberá efectuar la correspondiente solicitud al CONARTEL, organismo que de autorizar este pedido dispondrá la suscripción de un nuevo contrato con la Superintendencia de Telecomunicaciones.

	<p>área de cobertura autorizada.</p>	<p>autorización del Ministerio de Trabajo y Recursos Humanos</p>
	<p>Incumplir las disposiciones de la Superintendencia de Telecomunicaciones que tengan por objeto resolver problemas de interferencia perjudicial o mejorar el servicio de radiodifusión y televisión, en lo referente a cambios en las características de las estaciones y su ubicación.</p>	<p>Transmitir o retransmitir en forma directa o diferida programas recibidos de estaciones espaciales del servicio fijo por satélite sin autorización de la Superintendencia de Telecomunicaciones y del propietario del satélite o programa</p>
		<p>Incumplir lo dispuesto en el artículo 43 de la Ley de Radiodifusión y Televisión</p>
		<p>Incumplir la disposición de que las estaciones que transmitan televisión por cable, incluyan a todas las estaciones de televisión del área dentro de las listas de opciones que ofrezcan a sus abonados, con el mismo número de canal que le corresponda, debiendo esta inclusión prevalecer sobre</p>

		cualquier otra de origen nacional o extranjera.
		Modificar las características técnicas básicas de operación la estación de servicio público o la estación de tipo comercial, sin la correspondiente autorización del CONARTEL

El Reglamento General tipifica como infracciones de CLASE III de tipo técnicas, el cambiar de ubicación el transmisor sin autorización de la SUPERTEL, o el instalar y operar un transmisor<sup>27</sup> adicional en un lugar distinto al autorizado, el instalar un estudio adicional al principal en una zona distinta del área de cobertura autorizada o el incumplimiento de las disposiciones para evitar las interferencias entre las estaciones.

En el aspecto administrativo, se establecen como infracciones CLASE III el realizar actividades prohibidas contempladas en el artículo 58 de la Ley de Radiodifusión y Televisión<sup>28</sup>, la retransmisión de programas, obras, actos o eventos, para lo cual exista el

---

<sup>27</sup> Art. 36 del Reglamento General a la Ley de Radiodifusión y Televisión.- Los estudios y transmisores de una estación estarán ubicados dentro de la misma zona de servicio autorizada.

<sup>28</sup> Art. 58 de la Ley de Radiodifusión y Televisión.- Se prohíbe a las estaciones de radiodifusión y televisión:

registro de exclusividad<sup>29</sup>, el incumplimiento de lo dispuesto en el artículo 43 de la Ley de Radiodifusión y Televisión<sup>30</sup>, la no inclusión de los canales de televisión abierta de la zona

---

a) Emitir mensajes de carácter particular que sean de la competencia del servicio estatal de telecomunicaciones, salvo los destinados a las áreas rurales a donde no llegue dicho servicio. Se permite además este tipo de comunicaciones, urbanas o interurbanas, en los casos de emergencia, enfermedad, catástrofe, accidentes o conmoción social y en todos los casos en que lo dispusiera la defensa civil.

Se exceptúan de la prohibición anterior las invitaciones, partes mortuorios, citaciones o informaciones relativas a las actividades de organizaciones o grupos sociales.

b) Difundir directamente, bajo su responsabilidad actos o programas contrarios a la seguridad interna o externa del Estado, en los términos previstos en los Códigos Penal y de Procedimiento Penal, sin perjuicio de las libertades de información y de expresión garantizadas y reguladas por la Constitución Política de la República y las leyes;

c) (Reformado por el Art. 3 de la Ley 89-2002, R.O. 699, 7-XI-2002).- Promover la violencia física o psicológica, utilizando niños, mujeres, jóvenes o ancianos, incentivar, realizar o motivar el racismo, el comercio sexual, la pornografía, el consumo de drogas, la intolerancia religiosa o política y otros actos análogos que afecten a la dignidad del ser humano;

d) Transmitir artículos, cartas, notas o comentarios que no estén debidamente respaldados con la firma o identificación de sus autores, salvo el caso de comentarios periodísticos bajo seudónimo que corresponda a una persona de identidad determinable;

e) Transmitir noticias, basadas en supuestos, que puedan producir perjuicio o conmociones sociales o públicas;

f) Hacer apología de los delitos o de las malas costumbres, o revelar hechos y documentos no permitidos por las leyes, en la información o comentario de actos delictuosos;

g) Omitir la procedencia de la noticia o comentario, cuando no sea de responsabilidad directa de la estación, o la mención de la naturaleza ficticia o fantástica de los actos o programas que tengan este carácter.

Las estaciones podrán leer libremente las noticias o comentarios de los medios de comunicación escrita.

h) Realizar publicidad de artículos o actividades que la Ley o los Reglamentos prohíben;

i) Recibir subvenciones económicas de gobiernos, entidades gubernamentales o particulares y personas extranjeras, con fines de proselitismo político o que atenten contra la seguridad nacional.

<sup>29</sup> El Diccionario de la Lengua Española define el término exclusivo como el privilegio o derecho en virtud del cual una persona o corporación puede hacer algo prohibido a las demás



por parte de las estaciones de audio y video por suscripción que operan en la modalidad de cable físico, y la modificación de las características técnicas básicas de operación sin previa autorización por parte del CONARTEL.

TIPO	TÉCNICAS	ADMINISTRATIVAS
<b>CLASE IV</b>		Reincidencia de una misma falta de carácter técnico o administrativo; siempre que la misma haya sido cometida dentro del período de 1 año, o que el concesionario no haya rectificado dentro del plazo que señale la Superintendencia de Telecomunicaciones.
		Mora en el pago de las tarifas por más de tres meses consecutivos

---

<sup>30</sup> Todo programa improvisado, sea que se realice dentro o fuera de los estudios, deberá ser grabado o filmado y conservado hasta por treinta días a partir de la fecha de emisión.

Cuando la transmisión sea hecha en cadena, esta obligación corresponde a la estación matriz.

Dentro del plazo establecido en este artículo, tales grabaciones o filmaciones serán obligatoriamente presentadas por la estación al juez de lo penal, cuando sean legalmente requeridas, con el fin de determinar las responsabilidades a que hubiere lugar.

Las infracciones CLASE IV son, a mi criterio personal, las que advierten el peligro de las anteriores infracciones, pues si bien es cierto, no se tipifican infracciones de tipo técnico en la CLASE IV, la posibilidad de reincidencia de una misma falta de carácter técnico o administrativo dentro del período de 1 año o sin que el concesionario haya rectificado dentro del plazo que señale la Superintendencia de Telecomunicaciones, ponen en peligro el funcionamiento regular de las estaciones de radio y/o televisión, pues si bien las sanciones para las anteriores infracciones no son graves cuantitativamente, la reincidencia de estas podría encasillar en el tipo de infracción CLASE IV cuya sanción es la suspensión de las emisiones de hasta 90 días e inclusive abre el camino para la reversión de la concesión de acuerdo a la causal de terminación establecida en la letra e) del artículo de la Ley de Radiodifusión y Televisión<sup>31</sup>.

Si bien es cierto, el artículo 4 de la Ley de Radiodifusión y Televisión, textualmente establece que para los efectos de esta Ley, las infracciones en que pueden incurrir los concesionarios y/o las estaciones de radiodifusión y televisión, se clasifican en delitos y faltas técnicas o administrativas, y estas últimas serán determinadas en el Reglamento; pero es precisamente esta norma jurídica la que contraviene lo dispuesto en el artículo 76

---

<sup>31</sup> Art. 67.- La concesión de canal o frecuencia para la instalación y funcionamiento de una estación de radiodifusión y televisión, termina:

(...)

e) Por reincidencia en faltas de carácter técnico que hubieren sido sancionadas con dos multas y una suspensión.

No habrá lugar a la reincidencia si la Superintendencia de Telecomunicaciones otorga al concesionario un plazo que no excederá de seis meses para el arreglo definitivo del problema técnico, sin perjuicio de que se ordene la suspensión del funcionamiento de la estación durante el plazo de prórroga

de la Carta Magna respecto de la obligatoriedad de que las infracciones se encuentren determinadas en la Constitución o en la Ley, es decir el hecho de encontrarse las infracciones descritas en un Reglamento, evidentemente se encuentran derogadas de forma expresa por la Norma Jurídica Suprema y por tanto no podrían aplicarse o sancionarse.

Respecto a las sanciones para las infracciones establecidas en el Reglamento General, vale decir que las mismas si cumplen con el mandato constitucional de encontrarse estipuladas en una norma de jerarquía legal, así el artículo 71 de la Ley de Radiodifusión y Televisión determina que la Superintendencia de Telecomunicaciones podrá imponer a las estaciones, por infracciones de carácter técnico o administrativo previstas en esta Ley o en el reglamento, las siguientes sanciones:

- a) Amonestación escrita.
- b) Multa de hasta diez salarios mínimos vitales.
- c) Suspensión del funcionamiento, por reincidencia de una misma falta de carácter técnico o administrativo, o por mora en el pago de las tarifas o derechos de la concesión, mientras subsista el problema.

Pero la gran interrogante que concurre al respecto es el cómo aplicar una sanción a infracciones que por su forma violan normas constitucionales expresas?

Las únicas infracciones, cuyas sanciones se encuentran en armonía con lo dispuesto en la Constitución de la República, son las causales de reversión que se determinan en el artículo 67 de la Ley de Radiodifusión y Televisión, en cuyo caso la sanción está determinada en la parte inicial de la referida norma, pues se determina que la concesión de canal o frecuencia para la instalación y funcionamiento de una estación de radiodifusión y televisión, termina:

- a) Por vencimiento del plazo de la concesión, salvo que el concesionario tenga derecho a su renovación, de acuerdo con esta Ley
- b) Por voluntad del concesionario
- c) Por muerte del concesionario
- d) Por incumplimiento en la instalación dentro del plazo, que de conformidad con el Reglamento, concediere la Superintendencia de Telecomunicaciones
- e) Por reincidencia en faltas de carácter técnico que hubieren sido sancionadas con dos multas y una suspensión. No habrá lugar a la reincidencia si la Superintendencia de Telecomunicaciones otorga al concesionario un plazo que no excederá de seis meses para el arreglo definitivo del problema técnico, sin perjuicio de que se ordene la suspensión del funcionamiento de la estación durante el plazo de prórroga
- f) Por pérdida de la capacidad civil del concesionario o disolución de la sociedad concesionaria
- g) Por enajenación, arrendamiento o traslado de la estación a otra localidad o ciudad distinta de la concesión, sin autorización previa de la Superintendencia de Telecomunicaciones

- h) Por violación del literal i) del artículo 58<sup>32</sup>
- i) Por mora en el pago de seis o más pensiones consecutivas de arrendamiento de la frecuencia concedida;
- j) Por incumplimiento al literal c) del artículo 58 de la Ley de Radiodifusión y Televisión<sup>33</sup>.

### **3.3. Renovación de las concesiones de frecuencias de radio y televisión a nivel nacional.**

Como queda indicado, una de las causales lógicas de terminación del contrato de concesión de frecuencias de radio y televisión a nivel nacional es la del vencimiento del plazo, para lo cual es necesario considerar que de acuerdo a la parte inicial del artículo 9 de la Ley de Radiodifusión y Televisión, toda persona natural o jurídica ecuatoriana podrá, con sujeción a la Ley de la materia, obtener del Consejo Nacional de Radiodifusión y Televisión, la concesión de canales o frecuencias radioeléctricos, para instalar y mantener en funcionamiento estaciones de radiodifusión o televisión, por un período de diez años, de acuerdo con las disponibilidades del Plan Nacional de Distribución de Frecuencias y la clase de potencia de la estación, sin embargo, esta concesión será renovable sucesivamente con el o los mismos canales y por períodos iguales, sin otro requisitos que la comprobación por la Superintendencia de Telecomunicaciones, en base a los controles técnicos y administrativos regulares que lleve, de que la estación realiza sus actividades con observancia de la Ley y los reglamentos.

---

<sup>32</sup> Recibir subvenciones económicas de gobiernos, entidades gubernamentales o particulares y personas extranjeras, con fines de proselitismo político o que atenten contra la seguridad nacional

<sup>33</sup> Promover la violencia física o psicológica, utilizando niños, mujeres, jóvenes o ancianos, incentivar, realizar o motivar el racismo, el comercio sexual, la pornografía, el consumo de drogas, la intolerancia religiosa o política y otros actos análogos que afecten a la dignidad del ser humano

En otras palabras, la concesión termina con el vencimiento del plazo del contrato, siempre y cuando el concesionario no tenga derecho a la renovación de la misma, y para la obtención de la renovación, conforme a los artículos 9 de la Ley de Radiodifusión y Televisión y 20 de su Reglamento General, se requieren únicamente los siguientes 2 requisitos, a saber:

- Informe de comprobación por parte de la Superintendencia de Telecomunicaciones, en base a los controles técnicos y administrativos regulares que lleve, de que la estación realiza sus actividades con observancia de la Ley y los reglamentos
- informe de cumplimiento de obligaciones económicas por concepto de uso de frecuencias

De no contar con uno de estos requisitos, el Estado Ecuatoriano no podrá autorizar la renovación sucesiva del contrato de concesión y por tanto la concesión habrá terminado por vencimiento del plazo del contrato.

### **3.4. Causales y procedimiento para la terminación de concesiones de frecuencias de radio y televisión.**

En el punto 3.2 de la presente investigación se describen las causales de terminación de una concesión de frecuencias de radio y/o televisión establecidas en el artículo 67 de la Ley de la materia, las mismas que para efectos de mejor entendimiento me he permitido esquematizarlas diferenciando entre causales técnicas y causales administrativas:

CAUSALES DE TERMINACIÓN DE CONCESIÓN TÉCNICAS:

- a) Por incumplimiento en la instalación dentro del plazo, que de conformidad con el Reglamento, concediere la Superintendencia de Telecomunicaciones
- b) Por reincidencia en faltas de carácter técnico que hubieren sido sancionadas con dos multas y una suspensión. No habrá lugar a la reincidencia si la Superintendencia de Telecomunicaciones otorga al concesionario un plazo que no excederá de seis meses para el arreglo definitivo del problema técnico, sin perjuicio de que se ordene la suspensión del funcionamiento de la estación durante el plazo de prórroga.

La instalación de una estación de radio y/o televisión una vez suscrito el contrato de concesión y luego de haberse inscrito en el libro de Registro que para el efecto lleva la Superintendencia de Telecomunicaciones, debe realizarse en el plazo de 1 año<sup>34</sup>, sin embargo, el artículo 29 del Reglamento General a la Ley dispone que el concesionario notificará por escrito a la Superintendencia de Telecomunicaciones la fecha de inicio de emisiones de prueba de la estación, por lo menos con 15 días de anticipación, consecuentemente, la Superintendencia de Telecomunicaciones realizará las inspecciones y comprobación técnica necesarias para determinar las características de instalación y operación de la estación. De no existir observación alguna al respecto solicitará al concesionario el título de propiedad de los equipos y una vez presentado procederá a la devolución de la correspondiente garantía.

Sin embargo, de no haberse dado cumplimiento a las características técnicas estipuladas en el contrato, la Superintendencia de Telecomunicaciones concederá el plazo de hasta

---

<sup>34</sup> Artículo 23 LRTV: El plazo de instalación será de un año. De no efectuársela, la concesión revertirá al Estado, previa la resolución correspondiente.

noventa días para que realice las respectivas correcciones, caso contrario y una vez vencido el nuevo plazo concedido, el CONATEL declarará el incumplimiento de las obligaciones contractuales mediante la terminación del contrato que constará en una comunicación escrita y ejecutará la garantía rendida, a través de la Superintendencia de Telecomunicaciones.

Es decir, el concesionario cuenta con el plazo de un año luego de inscrito el contrato de concesión para instalar y operar la estación, cuando lo realice, debe notificar a la Superintendencia de Telecomunicaciones el inicio de operaciones; de no realizarse tal diligencia, la SUPERTEL debe inspeccionar si existe la instalación y operación de la estación y revisar si esta se encuentra conforme al contrato de concesión, hasta 15 días antes de terminar el año de plazo que tiene el concesionario para instalar la estación.

De no encontrarse operando, la concesión terminará y la frecuencia se revertirá al Estado Ecuatoriano; si la estación se encuentra operativa pero no conforme a los parámetros establecidos en el contrato, entonces el Organismo Técnico de Control otorgará el plazo de hasta 90 días para que se realicen las correcciones, luego de lo cual y de no existir una operación acorde al contrato de concesión, la frecuencia se revertirá al Estado.

#### CAUSALES DE TERMINACIÓN DE CONCESIÓN ADMINISTRATIVAS:

- a) Por vencimiento del plazo de la concesión, salvo que el concesionario tenga derecho a su renovación, de acuerdo con esta Ley
- b) Por voluntad del concesionario
- c) Por muerte del concesionario



- d) Por pérdida de la capacidad civil del concesionario o disolución de la sociedad concesionaria
- e) Por enajenación, arrendamiento o traslado de la estación a otra localidad o ciudad distinta de la concesión, sin autorización previa de la Superintendencia de Telecomunicaciones
- f) Por violación del literal i) del artículo 58<sup>35</sup>
- g) Por mora en el pago de seis o más pensiones consecutivas de arrendamiento de la frecuencia concedida;
- h) Por incumplimiento al literal c) del artículo 58 de la Ley de Radiodifusión y Televisión<sup>36</sup>.

## **CAPITULO IV**

### **Análisis jurídico de mecanismos particulares como la devolución-concesión, cambios de matriz a repetidoras y viceversa, y renovación de concesiones.**

Como queda indicado la Ley de Radiodifusión y Televisión promulgada el 09 de mayo de 1995 ha quedado insuficiente para los avances tecnológicos y en especial para los requerimientos de las estaciones de radio y televisión, pues en su afán de cumplir a cabalidad la cobertura de su medio dedicado a la localidad a la que sirve y esa necesidad de comercializar su negocio ha hecho que los concesionarios busquen el camino jurídico para poder cumplir con sus actividades empresariales y comunicacionales.

---

<sup>35</sup> Recibir subvenciones económicas de gobiernos, entidades gubernamentales o particulares y personas extranjeras, con fines de proselitismo político o que atenten contra la seguridad nacional

<sup>36</sup> Promover la violencia física o psicológica, utilizando niños, mujeres, jóvenes o ancianos, incentivar, realizar o motivar el racismo, el comercio sexual, la pornografía, el consumo de drogas, la intolerancia religiosa o política y otros actos análogos que afecten a la dignidad del ser humano

Por ejemplo, resulta absurdo, al menos a mi manera de pensar que un concesionario tenga adjudicadas 20 frecuencias principales, de las cuales una cumplía las funciones de matriz y las 19 restantes como repetidoras, es decir las 20 estaciones transmitían la misma programación, en otras palabras, en Loja y en Esmeraldas se transmitía lo originario de Quito o de Guayaquil en donde se matrizaba la programación.

Pero para el caso de que el concesionario es una persona natural que no podía transferir su negocio, su empresa o su concesión pues no pueden hacerlo como si lo hacen las personas jurídicas concesionarias de frecuencias de radio y/o televisión.

#### **4.1 Naturaleza y análisis del mecanismo Devolución - concesión considerado como un mecanismo de transferencia de frecuencias.**

Para iniciar el análisis hay que tener claro los siguientes conceptos básicos antes de comenzar el presente análisis:

- Concesionario de un medio, sistema o un servicio de radiodifusión: es la persona natural ecuatoriana por nacimiento o la persona jurídica ecuatoriana legalmente establecida en el país, autorizada para prestar servicios de radiodifusión o televisión.
- Estación de radiodifusión o televisión, es un transmisor con su antena e instalaciones accesorias, necesarias para asegurar un servicio de radiodifusión o televisión en una área de operación autorizada, estas pueden ser:

- Estación matriz de un sistema de radiodifusión o televisión definida como la estación de radiodifusión o televisión que origina la programación.
- Estación repetidora de un sistema de radiodifusión o televisión, es la estación de radiodifusión o televisión que recepta la totalidad de la programación de la estación matriz y la transmite simultáneamente para recepción directa por el público en general
- Sistema de radiodifusión o televisión, es el conjunto de una estación matriz y sus repetidoras que emiten la misma y simultánea programación con carácter permanente.
- Cadena de radiodifusión o televisión, es la transmisión simultánea por parte de un conjunto de estaciones de radiodifusión o televisión, de un mismo programa para fines específicos no permanentes.

Ahora bien, el famoso mecanismo Devolución - Concesión buscaba en la práctica transferir el derecho de uso de la frecuencia de radiodifusión sonora o televisión para el caso de que el concesionario original sea una persona natural.

Para una persona jurídica bastaba con la simple transferencia del capital social de la compañía y la empresa o negocio pasaba de manos de un accionista a otro y permitía la comercialización perfecta de las estaciones, circunstancia que se tornaba imposible para las personas naturales.

Con la promulgación de la Ley de Radiodifusión y Televisión en 1995 se abrió la posibilidad

de transferir las concesiones de radio y/o televisión, con el respaldo de normas jurídicas vigentes y expedidas por las autoridades competentes, de la siguiente manera:

El concesionario podrá transferir su derecho sobre la frecuencia únicamente en el caso de venta de la respectiva estación y previa autorización de la Superintendencia de Telecomunicaciones<sup>37</sup>, para lo cual deberá solicitar por escrito a la Superintendencia de Telecomunicaciones la respectiva autorización, con reconocimiento de firma y rúbrica y con indicación del nombre de la persona interesada en adquirir la estación<sup>38</sup>, esta venta de la estación de radiodifusión o televisión conlleva la transferencia de los derechos sobre el canal o canales con que estaba operando, siempre que estos hubieren sido concedidos en forma legal y que la concesión se hallare vigente; sin embargo, de no cumplirse estos requisitos, la Superintendencia de Telecomunicaciones no autorizará la venta, y, si de hecho se llevare a cabo sin su consentimiento, la frecuencia revertirá, sin otro requisito al Estado.

Por su parte, el Consejo Nacional de Radiodifusión y Televisión a través de la Superintendencia de Telecomunicaciones podía autorizar la compraventa de una estación y la transferencia de la frecuencia o frecuencias de un sistema de radiodifusión o televisión que esté normalmente operando por más de dos años consecutivos, contados a partir de la

---

<sup>37</sup> Artículo 18 de la Ley de Radiodifusión y Televisión

<sup>38</sup> Artículo 24 del Reglamento General a la Ley de Radiodifusión y Televisión

fecha de la concesión, y siempre que sea para la misma área de servicio originalmente concedida<sup>39</sup>.

Finalmente, el Superintendente de Telecomunicaciones, cumplidos los requisitos señalados en los artículos anteriores y previa autorización del CONARTEL, otorgará al comprador la concesión de la frecuencia mediante la suscripción de un contrato celebrado por escritura pública<sup>40</sup>

Este mecanismo únicamente lo podía aplicar el concesionario que hubiere utilizado la frecuencia de acuerdo al contrato y a las normas legales y reglamentarias, pero no implicaba la posibilidad de transferir a otra persona su derecho sobre ella y la frecuencia revertirá al Estado.

En el año de 1998 entró en vigencia la Constitución Política de la República del Ecuador en cuyo artículo 247 textualmente se dispuso:

*Son de propiedad inalienable e imprescriptible del Estado los recursos naturales no renovables y, en general, los productos del subsuelo, los minerales y sustancias cuya naturaleza sea distinta de la del suelo, incluso los que se encuentran en las áreas cubiertas por las aguas del mar territorial.*

*Estos bienes serán explotados en función de los intereses nacionales. Su exploración y*

---

<sup>39</sup> Artículo 26 del Reglamento General a la Ley de Radiodifusión y Televisión

<sup>40</sup> Artículo 27 del Reglamento General a la Ley de Radiodifusión y Televisión

*explotación racional podrán ser llevadas a cabo por empresas públicas, mixtas o privadas, de acuerdo con la ley.*

*Será facultad exclusiva del Estado la concesión del uso de frecuencias electromagnéticas para la difusión de señales de radio, televisión y otros medios. Se garantizará la igualdad de condiciones en la concesión de dichas frecuencias. Se prohíbe la transferencia de las concesiones y cualquier forma de acaparamiento directo o indirecto por el Estado o por particulares, de los medios de expresión y comunicación social.*

*Las aguas son bienes nacionales de uso público; su dominio será inalienable e imprescriptible; su uso y aprovechamiento corresponderá al Estado o a quienes obtengan estos derechos, de acuerdo con la ley.*

Nótese que se establece la prohibición expresa de transferir las concesiones así como cualquier forma de acaparamiento directo o indirecto de los medios de comunicación social, circunstancia que en concordancia con lo establecido en lo establecido en los artículo 272 y 273 de la Carta Magna de 1998 implicaba la derogatoria tácita del procedimiento de transferencia de concesiones establecida en los artículos citados de la Ley de Radiodifusión y Televisión, y de su Reglamento General; pues la Constitución prevalece sobre cualquier otra norma legal, y en consecuencia, las disposiciones de leyes orgánicas y ordinarias, decretos-leyes, decretos, estatutos, ordenanzas, reglamentos, resoluciones y otros actos de los poderes públicos, deberán mantener conformidad con sus disposiciones y no tendrán valor si, de algún modo, estuvieren en contradicción con ella o alteraren sus prescripciones.

Es decir, de existir conflicto entre normas de distinta jerarquía, las cortes, tribunales, jueces y autoridades administrativas lo resolverán, mediante la aplicación de la norma jerárquicamente superior, por lo que en el presente caso prevalecieron las normas constitucionales que prohibían la transferencia de las concesiones.

Las cortes, tribunales, jueces y autoridades administrativas, como el ex Consejo Nacional de Radiodifusión y Televisión tuvieron la obligación de aplicar las normas de la Constitución que sean pertinentes.

Al respecto, viene a mi mente el siguiente análisis, pues si bien es cierto tanto el artículo 18 de la Ley de Radiodifusión y Televisión como los artículos 24, 26 y 27 de su Reglamento General establecían un mecanismo jurídico que permitía la transferencia de las concesiones de frecuencias de radiodifusión sonora y de televisión, el artículo 247 de la Constitución Política del Ecuador de 1998 prohibía su aplicación<sup>41</sup>, pero precisamente la misma Carta Magna estableció un procedimiento expreso para calificar a cualquier norma jurídica como inconstitucional, así el artículo 276 de la Constitución Política de 1998 establecía como atribución expresa del Tribunal Constitucional, el conocer y resolver las demandas de inconstitucionalidad, de fondo o de forma, que se presenten sobre leyes orgánicas y ordinarias, decretos-leyes, decretos, ordenanzas; estatutos, reglamentos y resoluciones, emitidos por órganos de las instituciones del Estado, y suspender total o parcialmente sus efectos.

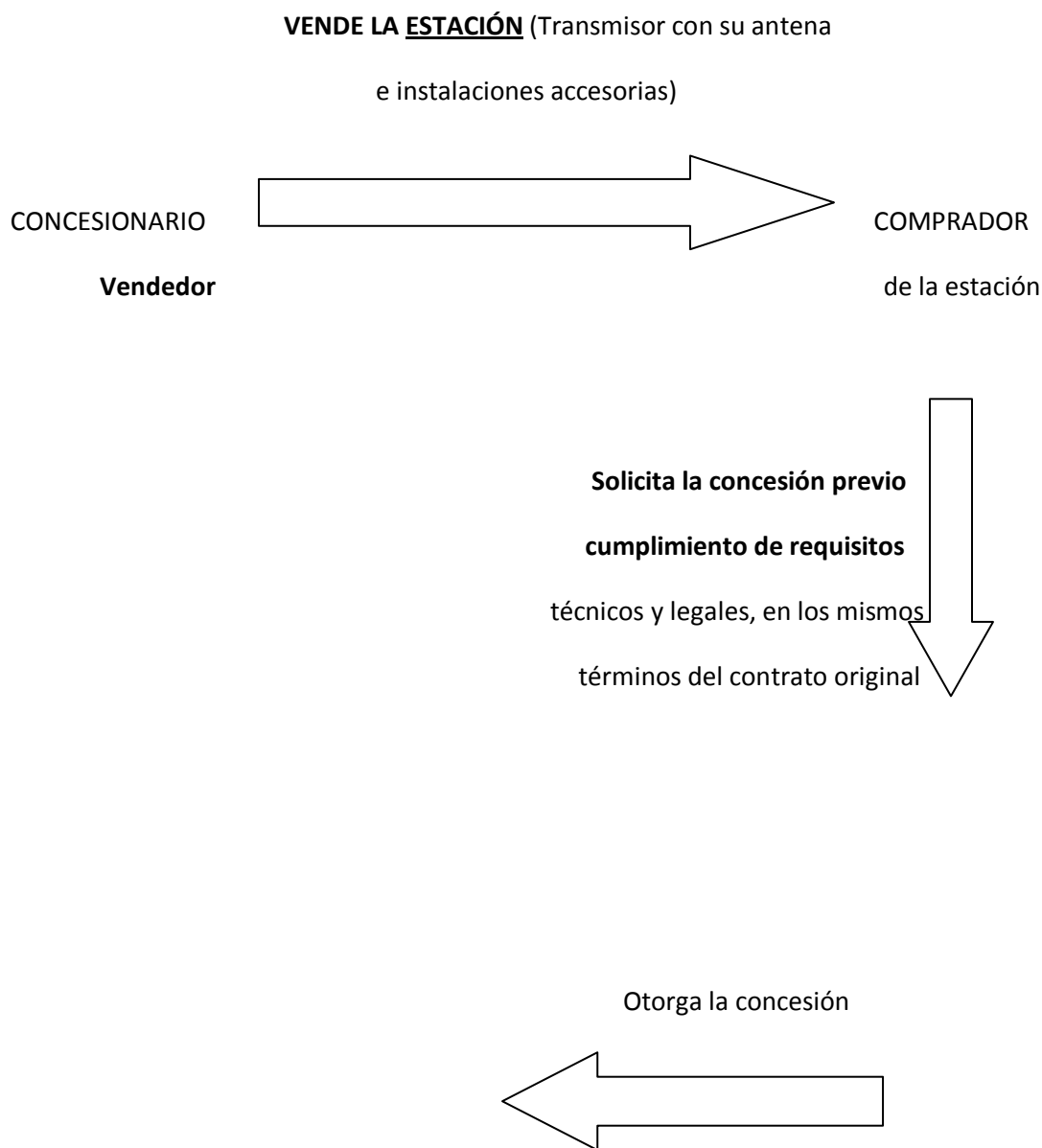
Sin perjuicio de lo anterior, el artículo 274 de la Carta Magna de 1998 disponía que cualquier juez, en este caso el ex Consejo Nacional de Radiodifusión y Televisión o la Superintendencia de Telecomunicaciones, en las causas que conozca, podrá declarar inaplicable, de oficio o a petición de parte, un precepto jurídico contrario a las normas de la Constitución o de los tratados y convenios internacionales, pero esta declaración no tendrá

---

<sup>41</sup> Libro Concentración de Frecuencias, Coordinadora de Radios Populares del Ecuador CORAPE (2003-2008)

fuerza obligatoria sino en las causas en que se pronuncie, exigiendo además que el juez presente un informe sobre la declaratoria de inconstitucionalidad, para que el Tribunal Constitucional, y solo este Tribunal, resuelva con carácter general y obligatorio.

A continuación me permito presentar un pequeño esquema que resume el mecanismo conocido como devolución - concesión:





## COMPRADOR DE LA ESTACIÓN

## ESTADO

Luego del trámite legal pertinente

Como se puede observar, no existe transferencia directa de la concesión, pues lo que se transfiere es únicamente la estación definida en el artículo 4 del Reglamento General a la Ley de Radiodifusión y Televisión como el *"transmisor con su antena e instalaciones accesorias"* es decir no existe transferencia ni del derecho de concesión ni mucho menos de la frecuencia que, como queda indicado, es patrimonio inalienable e imprescriptible del Estado.

En nuestro Código Civil, el artículo 704 al hablar de la "tradición" establece que la misma es un modo de adquirir el dominio de las cosas, y consiste en la entrega que el dueño hace de ellas a otro, habiendo, por una parte, la facultad e intención de transferir el dominio, y por otra, la capacidad e intención de adquirirlo.

Lo anterior, como se desprende de las normas jurídicas citadas, no se aplica o no encaja dentro del esquema de transferir la concesión de una frecuencia radioeléctrica ni del derecho de concesión sobre esta, tanto más que para que exista la transferencia debe existir un dueño o tradente que hace la entrega de la cosa y por otro lado un adquirente con capacidad e intención de adquirir esta cosa, y en el caso del mecanismo devolución - concesión interviene un tercero que siendo dueño de la frecuencia, recibe la devolución de la misma para luego del cumplimiento de los requisitos y previo el procedimiento legal establecido adjudicar esta frecuencia a quien compró los bienes perfectamente transferibles. Es decir, resulta improbable la posibilidad de transferencia de la concesión de la frecuencia radioeléctrica en el mecanismo devolución - concesión pues la cesión del dominio se da únicamente respecto de los equipos que conforman la estación y ocurre la

intervención del Estado que sin ser ni comprador ni vendedor interviene para recibir la devolución de la frecuencia y decidir sobre el otorgamiento de la misma de cumplirse el trámite jurídico pertinente.

Contrariamente a lo antes expuesto y sin siquiera tener la facultad constitucional o legal para declarar ilegítima una norma jurídica<sup>42</sup>, la Contraloría General del Estado en el informe de Auditoría DA1-0034-2007 de 07 de noviembre de 2007, mal entendiendo el procedimiento devolución - concesión, concluye lo siguiente:

*Las resoluciones que el CONARTEL aplicó para el mecanismo de concesión devolución, contravienen lo estipulado en los artículos 23, numerales 3, 10 y el artículo 247 de la Constitución Política del Estado, razón por la cual, el procedimiento adoptado por el CONARTEL para la concesión de frecuencias de radio y televisión que fueron devueltas con motivo de la enajenación de los equipos e instalaciones de la radio, deviene en ilegítimo*

Pero de forma sorprendente y pese a declarar este mecanismo como ilegítimo, la Contraloría General del Estado<sup>43</sup> únicamente recomienda<sup>44</sup>, de forma ambigua, lo siguiente:

***Al Presidente y Miembros del CONARTEL:***

***23. Las resoluciones que adopte este cuerpo colegiado, guardarán consistencia con las disposiciones establecidas en la Constitución Política de la República del***

---

<sup>42</sup> No existe, dentro de las atribuciones constitucionales o legales de la Contraloría General del Estado, norma jurídica alguna que faculte a este Organismo de Control declarar la ilegitimidad o inconstitucionalidad de una norma jurídica, pues tal atribución fue privativa del Tribunal Constitucional.

<sup>43</sup> Informe de Auditoría DA1-0034-2007 de 07 de noviembre de 2007 de la Contraloría General del Estado

<sup>44</sup> LEY ORGÁNICA DE LA CONTRALORÍA GENERAL DEL ESTADO: Art. 92.- Recomendaciones de auditoría.- Las recomendaciones de auditoría, una vez comunicadas a las instituciones del Estado y a sus servidores, deben ser aplicadas de manera inmediata y con el carácter de obligatorio; serán objeto de seguimiento y su inobservancia será sancionada por la Contraloría General del Estado.

*Ecuador, leyes, reglamentos, normas y demás regulaciones establecidas para el cumplimiento de su visión y misión institucional.*

**24.** *Incorporarán a los Asesores Jurídico y Técnico del CONARTEL a las sesiones ordinarias y extraordinarias del Consejo, a efecto de que ejerzan sus funciones, emitiendo criterios profesionales sobre el cabal cumplimiento de la Constitución, leyes, reglamento, normas, regulaciones y aspectos técnicos, en los temas de radiodifusión y televisión, de manera que coadyuven a que las Resoluciones adoptadas por el Consejo se encaucen dentro del marco legal y técnico; de sus actuaciones quedará evidencia en las respectivas actas.*

Extrañamente, el Organismo máximo de Control no recomienda sino lo lógico, es decir la obligación de cumplir con lo dispuesto en el ordenamiento jurídico pese a haber declarado el mecanismo de devolución - concesión, y ese precisamente es el inconveniente como para dar por terminado los casi 200 casos de contratos de concesión autorizados por el Estado luego de realizado el proceso devolución - concesión.

Y claro, en armonía con los artículos 18 de la Ley de Radiodifusión y Televisión, y 24, 26 y 27 de su Reglamento General, el ex Consejo Nacional de Radiodifusión y Televisión en uso de su atribución determinada en la letra b) del artículo 5.5 de la Ley de la materia<sup>45</sup> emitió una Resolución de carácter general que regulaba el procedimiento devolución - concesión y que dejaba expresamente establecido los requisitos y procedimiento que los administrados debían seguir para los fines consiguientes, es decir el Estado mismo emitió un acto administrado de aplicación general y que posibilitó que los concesionarios de frecuencias realicen la gestión y hasta la inversión para poder transferir la estación con el fin de que el comprador de la misma y previo el cumplimiento de requisitos establecidos en la Ley del sector, el propio Estado otorgue la concesión de la frecuencia, de considerarlo pertinente.

---

<sup>45</sup> Expedir los reglamentos administrativos o técnicos complementarios de dicho organismo y las demás regulaciones de esta naturaleza que se requieran

Es necesario citar lo dispuesto en el artículo 96 del Estatuto del Régimen Jurídico Administrativo de la Función Ejecutiva, que textualmente ordena que bajo ningún concepto los administrados podrán ser perjudicados por los errores u omisiones cometidos por los organismos y entidades sometidos a este estatuto en los respectivos procedimientos administrativos, especialmente cuando dichos errores u omisiones se refieran a trámites, autorizaciones o informes que dichas entidades u organismos conocían, o debían conocer, que debían ser solicitados o llevados a cabo. Se exceptúa cuando dichos errores u omisiones hayan sido provocados por el particular interesado.

Lo manifestado en el párrafo anterior, es simplemente para señalar que el administrado o los administrados que aplicaron un procedimiento establecido por el Estado, se entiende de conformidad con el Ordenamiento Jurídico Ecuatoriano, lo hicieron de buena fe como para que actualmente se pretenda o se les pase por la cabeza a las autoridades iniciar procesos de terminación de concesiones, claro sin que exista ni causal jurídica para tal efecto ni mucho menos por así recomendarlo la Contraloría General del Estado, pues como se evidencia, este Organismo de Control nunca recomienda revertir las frecuencias concesionadas producto de la aplicación del procedimiento conocido como devolución - concesión.

Hay que recordar también que el artículo 67 de la Ley de Radiodifusión y Televisión establece las causales de terminación de las concesiones, entre otras, el literal g) que establece la reversión de la concesión por enajenación, arrendamiento o traslado de la estación a otra localidad o ciudad distinta de la concesión, sin autorización previa de la

Superintendencia de Telecomunicaciones, pero en el proceso devolución - concesión, precisamente ese era el requisito previo, el contar con la autorización del Organismo Técnico de Control para proceder a vender la estación de radio y/o televisión.

#### **4.2 Naturaleza y análisis de los cambios de matriz a repetidoras y viceversa**

Es menester ubicar el presente punto de análisis en la definición de conceptos básicos como los siguientes:

- ESTACIÓN.- Es un transmisor con su antena e instalaciones accesorias, necesarias para asegurar un servicio de radiodifusión o televisión en una área de operación autorizada.
- ESTACIÓN MATRIZ.- Es la estación de radiodifusión o televisión que origina la programación.
- ESTACIÓN REPETIDORA.- Es la estación de radiodifusión o televisión que recepta la totalidad de la programación de la estación matriz y la transmite simultáneamente para recepción directa por el público en general.

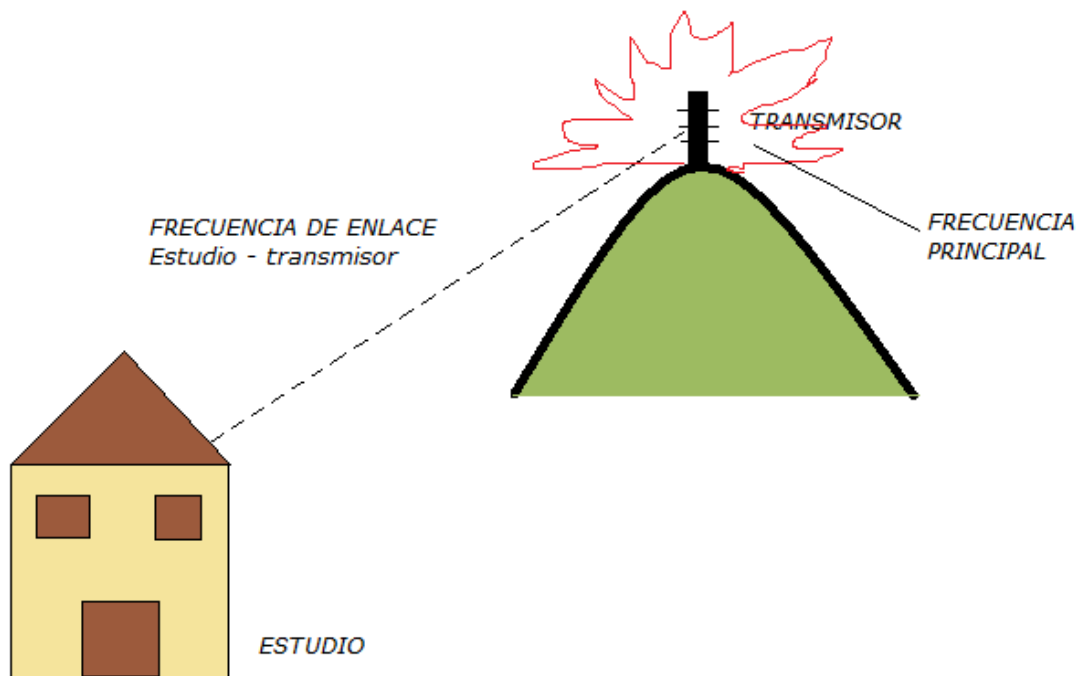
Pero tanto una estación matriz como una repetidora requieren para su operación de frecuencias auxiliares para brindar los servicios de radiodifusión sonora y de televisión que de acuerdo al artículo 4 número 8 del Reglamento General a la Ley de Radiodifusión y Televisión son definidas como las frecuencias atribuidas a los servicios fijo y móvil y que son necesarias para la operación y funcionamiento de las estaciones y sistemas de radiodifusión y televisión. Estas frecuencias corresponden a los enlaces radioeléctricos entre estudio-transmisor, enlaces de conexión ascendente y descendente satelitales y

entre estaciones repetidoras así como las frecuencias para operación remota.

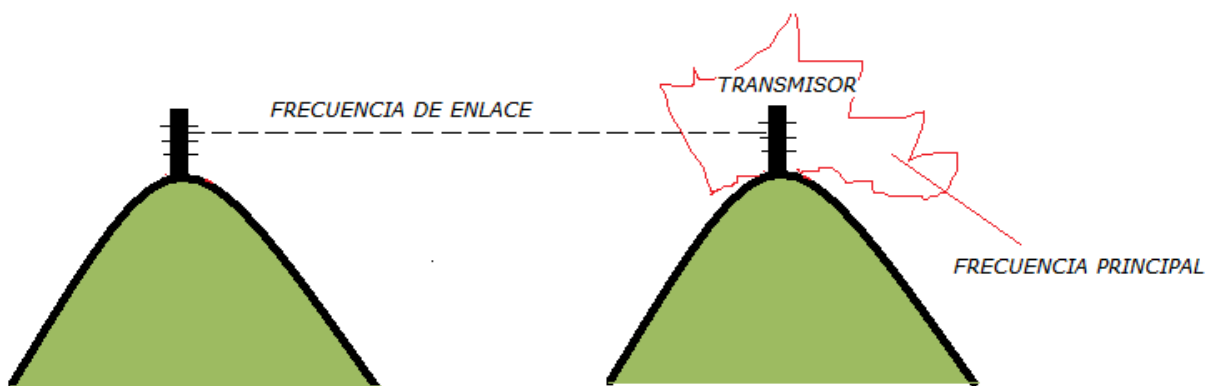
En otras palabras, las estaciones matrices de radio o televisión requieren de 4 partes indispensables, a saber: estudio, frecuencia auxiliar de enlace estudio - transmisor, transmisor y frecuencia principal.

Conforme al punto 14.2 de la Norma Técnica Reglamentaria para Radiodifusión en Frecuencia Modulada Analógica, el ESTUDIO PRINCIPAL es el ambiente y área física cubierta y funcional; parte de la edificación correspondiente al domicilio legal de la estación matriz; y sitio desde el cual se origina la programación diaria de la estación.

Gráficamente, el esquema de operación de una estación matriz, es el siguiente:



Respecto a las partes que componen una estación repetidora, estas se concretan únicamente en transmisor, frecuencia de enlace y frecuencia principal, de acuerdo al siguiente gráfico:



En lo que respecta específicamente al uso del espectro, podemos verificar que tanto una estación matriz como una estación repetidora de radiodifusión sonora o de televisión utiliza

para prestar su servicio, dos frecuencias, una de enlace y otra principal, en el primer caso, la frecuencia de enlace tiene el trayecto estudio transmisor, y en el segundo, el trayecto es transmisor matriz hacia el transmisor repetidor.

El Estado, a través del ex Consejo Nacional de Radiodifusión y Televisión - CONARTEL, dispuso mediante Resolución 3150-CONARTEL-04 de 05 de noviembre de 2004 y publicada en el Registro Oficial N° 465 de 19 de noviembre de 2004, lo siguiente:

- Art. 1. PERMITIR QUE LAS ESTACIONES REPETIDORAS Y/O MATRICES DE UN SISTEMA PUEDAN FUNCIONAR COMO MATRICES Y/O REPETIDORAS DEL MISMO ASOCIADAS ENTRE SÍ O A OTROS SISTEMAS.
- Art. 2. QUE PARA LOGRAR ESTE OBJETIVO LOS CONCESIONARIOS DE FRECUENCIAS, DEBERÁN PRESENTAR LA RESPECTIVA SOLICITUD AL CONARTEL, ANEXANDO LOS ESTUDIOS DE INGENIERÍA DE SER NECESARIOS, UNA VEZ APROBADOS, SE SUSCRIBIRÁ EL CONTRATO MODIFICATORIO.
- Art. 3. QUE CUANDO UN CONCESIONARIO DE UN SISTEMA MODIFIQUE LA FORMA DE OPERACIÓN, ESTO ES EL CAMBIO DE REPETIDORA A MATRIZ, SIN PERJUICIO DE SU OPERACIÓN COMO TAL, PARA PODER REALIZAR UN PROCESO DE REVERSIÓN/CONCESIÓN REQUERIRÁ HABER OPERADO POR LO MENOS DOS AÑOS.



Es necesario recordar que el CONARTEL bien pudo emitir este tipo de regulaciones pues de conformidad con el artículo 5.5 letra b) de la Ley de Radiodifusión y Televisión, este Organismo pudo expedir los reglamentos administrativos o técnicos complementarios y las demás regulaciones de esta naturaleza que se requieran.

Respecto a la factibilidad técnica de esta variación, vale decir autorizada por el Estado, basta con citar el artículo 10.2 de la Ley de la materia que dispone textualmente lo siguiente: *"Total o parcialmente, y de manera permanente u ocasional, las estaciones de radiodifusión y/o televisión, de propiedad de un mismo concesionario o de varios de ellos, puede constituir sistemas locales, regionales o nacionales, cualesquiera sean las modalidades de asociación, para producir y/o transmitir una misma o variable programación"*

De acuerdo a la norma jurídica citada en el último párrafo, pueden realizarse perfectamente las siguientes posibilidades:

- a) Un solo concesionario puede cambiar de operación a la repetidora de su sistema, haciéndola matriz de forma permanente, constituyendo un sistema local.
- b) Un concesionario puede cambiar la operación de una matriz de uno de sus sistemas a repetidora de otro de sus sistemas de forma permanente, constituyendo un sistema nacional.
- c) Inclusive, la estación repetidora o matriz de un sistema de un concesionario A puede operar como matriz o repetidora de un sistema de un concesionario B.

El único inconveniente que se nos presenta es las frecuencias auxiliares de enlace que se debe devolver al Estado y las frecuencias de enlace que se debe solicitar al Estado, previo el cumplimiento de requisitos, para que estas sean debidamente autorizadas.

En el análisis de este proceso respaldado en la norma legal anteriormente citada, y autorizado y regulado por el Estado, debemos tener en cuenta que en ningún momento existe una conversión prohibido por la Ley<sup>46</sup> o sin que exista la autorización del Estado, a través del ex CONARTEL, puesto que se identifican dos actos jurídicos independientes y literalmente establecidos en la Ley de Radiodifusión y Televisión, a saber:

- 1) Devolución al Estado de la estación matriz o repetidora.
- 2) Concesión otorgada por el Estado al mismo concesionario de la estación repetidora o matriz, respectivamente, previo los informes técnicos y jurídicos favorables que evidencien el cumplimiento de los requisitos legales y reglamentarios.

La devolución de las frecuencias que conforman una estación o un sistema de radiodifusión sonora, tiene su base jurídica en el artículo 67 de la Ley de Radiodifusión y Televisión, que a continuación cito:

***“Art. 67.- La concesión de canal o frecuencia para la instalación y funcionamiento de una estación de radiodifusión y televisión, termina:***

*(....)*

*b) Por voluntad del concesionario”*

---

<sup>46</sup> Informe sobre la situación de las frecuencias en el Ecuador emitido por la Secretaría Nacional de Transparencia de Gestión

Respecto a la concesión de estas frecuencias se debe mencionar que el artículo 14 del Reglamento General a la Ley de Radiodifusión y Televisión, textualmente dispone:

***“Art. 14.- El CONARTEL previo informe del Superintendente de Telecomunicaciones, resolverá sobre la concesión o negativa de una frecuencia”***

Sin embargo de lo anterior, la Contraloría General del Estado<sup>47</sup> respecto a este procedimiento denominado, según los auditores de Contraloría, como CAMBIOS DE REPETIDORA A MATRIZ O DE MATRIZ A REPETIDORA, SIN SUSTENTO LEGAL, el Organismo de Control emitió las siguientes conclusión y recomendación.

## **Conclusión**

El CONARTEL autorizó el cambio de matriz a repetidora o de repetidora a matriz, a concesionarios homologándolos con un concesionario que demandó con amparo constitucional sobre resoluciones de reversión de frecuencia por operar con características no autorizadas, no se esperó a qué estos concesionarios sigan el debido proceso.

El CONARTEL autorizó cambios de matriz a repetidora o de repetidora a matriz, a varios concesionarios sin que exista disposición legal para realizar dichas conversiones puesto que la Ley de Radiodifusión y Televisión no incluye disposición alguna que permita tales decisiones, ocasionando que concesionarios que tenían una matriz y una o más

---

<sup>47</sup> Informe de Auditoría DA1-0034-2007 de 07 de noviembre de 2007 de la Contraloría General del Estado

repetidoras, pasen a tener varias matrices con sus respectivas repetidoras o viceversa, obteniendo de esta forma irregular autorización para operar varias frecuencias.

## **Recomendación**

### **Al Presidente y Miembros del CONARTEL:**

**32.** Analizaran y revisarán las decisiones adoptadas en torno a los cambios de matriz a repetidora o de repetidora a matriz, con el objeto de que las decisiones se encuadren a las disposiciones contenidas en la Ley de Radiodifusión y Televisión y su Reglamento.

Como se puede observar, la Contraloría General del Estado no ordena en su recomendación la terminación de las concesiones y la inmediata reversión de las frecuencias al Estado, pues únicamente dispone el análisis y la revisión de estas autorizaciones otorgada por el Estado Ecuatoriano de forma general a través de normas reglamentarias y de forma particular a través de la suscripción de contratos modificatorios a los contratos principales de concesión.

Adicionalmente, es menester recordar lo establecido en el artículo 96 del Estatuto del Régimen Jurídico Administrativo de la Función Ejecutiva respecto de los actos de la administración pública, pues no es posible, a mi criterio personal, que luego de que el Estado autorice determinado procedimiento al cual el administrado se acogió y dio cumplimiento, hoy pretenda el mismo Estado Ecuatoriano revocar tal acto y terminar con la empresa e inversión del administrado. Cito a continuación el artículo referido:

**Art. 96.- Actos propios.-** *Bajo ningún concepto los administrados podrán ser perjudicados por los errores u omisiones cometidos por los organismos y entidades sometidos a este estatuto en los respectivos procedimientos administrativos, especialmente cuando dichos errores u omisiones se refieran a trámites, autorizaciones o informes que dichas entidades u organismos conocían, o debían conocer, que debían ser solicitados o llevados a cabo. Se exceptúa cuando dichos errores u omisiones hayan sido provocados por el particular interesado.*

#### **4.3 Naturaleza y análisis de la renovación de concesiones de radio y televisión**

El contrato de concesión de frecuencias de radiodifusión sonora y/o televisión tiene una vigencia de 10 años contados a partir de su vigencia y plena validez, esto es, a partir de la inscripción de la escritura del contrato de concesión en el Registro de Concesiones que, para este efecto, llevará la Superintendencia de Telecomunicaciones.

De conformidad con lo que establece el artículo 9 de la Ley de Radiodifusión y Televisión, toda persona natural o jurídica ecuatoriana podrá, con sujeción a esta Ley, obtener del Consejo Nacional de Telecomunicaciones, la concesión de canales o frecuencias radioeléctricos, para instalar y mantener en funcionamiento estaciones de radiodifusión o televisión, por un período de diez años, de acuerdo con las disponibilidades del Plan Nacional de Distribución de Frecuencias y la clase de potencia de la estación.

Pero es incomprensible y se escapa de toda lógica que la concesión, luego de los diez años de vigencia deba terminarse inmediatamente, sin considerar que existe de por medio, infraestructura técnica instalada y operativa, nombres comerciales, marcas y prestigio de estas en juego, recurso humano laborando en la estación y una familia que depende de sus

ingresos, etc. Es por esto que sabiamente el mismo artículo antes referido de la Ley de la materia dispone que la concesión será renovable sucesivamente con el o los mismos canales y por períodos iguales, sin otro requisito que la comprobación por parte de la Superintendencia de Telecomunicaciones, en base a los controles técnicos y administrativos regulares que lleve, de que la estación realiza sus actividades con observancia de la Ley y los reglamentos.

En un capítulo anterior, al tratar sobre las causales de terminación de las concesiones de frecuencias radioeléctricas, se señaló que una de estas era precisamente, el vencimiento del plazo de la concesión, salvo que el concesionario tenga derecho a su renovación, de acuerdo con esta Ley.

Mediante Decreto Ejecutivo N° 2207 de 5 de enero de 2007, publicado en el Registro Oficial N° 03, de 18 de enero de 2007, se sustituyó el artículo 20 del Reglamento General a la Ley de Radiodifusión y Televisión, por el siguiente:

*“LAS CONCESIONES SE RENOVARÁN SUCESIVAMENTE POR PERÍODOS DE DIEZ AÑOS PREVIA RESOLUCIÓN DEL CONSEJO NACIONAL DE RADIODIFUSIÓN Y TELEVISIÓN, CONARTEL, PARA CUYO EFECTO, LA SUPERINTENDENCIA DE TELECOMUNICACIONES REMITIRÁ AL CONARTEL OBLIGATORIAMENTE CON SESENTA DÍAS DE ANTICIPACIÓN AL VENCIMIENTO DEL CONTRATO, UN INFORME DE COMPROBACIÓN DE QUE LA ESTACIÓN REALIZA SUS ACTIVIDADES CON OBSERVANCIA DE LA LEY Y LOS REGLAMENTOS. IGUALMENTE, CON LA MISMA OPORTUNIDAD LA TESORERÍA DEL CONARTEL EMITIRÁ UN INFORME DE CUMPLIMIENTO DE*

*OBLIGACIONES ECONÓMICAS.- LA SUPERINTENDENCIA DE TELECOMUNICACIONES NOTIFICARÁ AL CONCESIONARIO SOBRE LO RESUELTO”.*

En la Disposición Transitoria del Decreto Ejecutivo N° 2207 de 5 de enero de 2007, se dispone que: *“PARA LAS CONCESIONES QUE ACTUALMENTE SE ENCONTRAREN PENDIENTES DE RENOVACIÓN, SE DEBERÁN SOLICITAR A LA SUPERINTENDENCIA DE TELECOMUNICACIONES Y TESORERÍA DEL CONARTEL, EMITAN LOS INFORMES RESPECTIVOS, A FIN DE QUE EL CONSEJO NACIONAL DE RADIODIFUSIÓN Y TELEVISIÓN EMITA LA RESOLUCIÓN CORRESPONDIENTE.”*

En otras palabras, si bien es cierto la concesión de las frecuencias radioeléctricas para los servicios de radio o televisión termina con el vencimiento del plazo, la misma puede ser renovada una vez que se verifiquen los siguientes dos presupuestos:

- a) Informe por parte de la Superintendencia de Telecomunicaciones respecto a la operación conforme a la Ley de Radiodifusión y Televisión, su Reglamento General y al contrato de concesión
- b) Informe económico de la SENATEL que verifique que la estación se encuentra al día en sus obligaciones económicas para con el Estado por concepto de utilización de frecuencias radioeléctricas.

Por consiguiente, depende del administrado la posibilidad de la renovación sucesiva de su concesión, pues de existir estos dos requisitos, el CONATEL debe resolver la renovación de la concesión por el período adicional de 10 años. Es necesario aclarar que para esta renovación no será necesaria la celebración de nuevo contrato.

Hay que considerar también que el señor Procurador General del Estado<sup>48</sup> mediante oficio N° 26089, ingresado en el CONARTEL con el N° 2332 de 12 de julio de 2006, respecto al Art. 67 de la Ley de Radiodifusión y Televisión, señala: “...*la norma citada distingue dos tipos de causales para la reversión de la concesión, las tres primeras que operarían ipso iure, sin requerir un trámite especial más que el de su notificación...*” y este precisamente es el primer inconveniente pues de la simple lectura de este pronunciamiento de cumplimiento obligatorio que emite el señor Procurador General del Estado se desprende que la causal de reversión establecida en la letra a) del artículo 67 de la Ley de Radiodifusión y televisión, esto es, por vencimiento del plazo, operaría ipso iure, es decir, sin otro trámite adicional que el de su notificación; sin embargo hay que tener presente que de conformidad con el artículo 76 de la Constitución de la República el Estado, en el presente caso a través del CONATEL, debe garantizar el derecho al debido proceso a favor

---

<sup>48</sup> Art. 3 de la Ley Orgánica de la Procuraduría General del Estado.- De las funciones del Procurador General del Estado.- Corresponden privativamente al Procurador General del Estado, las siguientes funciones:

(...)

e) Absolver consultas y asesorar a los organismos y entidades del sector público, así como a las personas jurídicas de derecho privado con finalidad social o pública, sobre la inteligencia o aplicación de las normas constitucionales, legales o de otro orden jurídico. El pronunciamiento será obligatorio para la Administración Pública, sobre la materia consultada, en los términos que se indican en esta ley.



del administrado por lo que se debe aplicar el procedimiento establecido en el artículo 67 de la Ley<sup>49</sup> que rige el sector.

## **CAPITULO V**

### **Conclusiones Generales**

Es claro, o por lo menos constitucionalmente reconocido, que el espectro radioeléctrico es de de propiedad inalienable<sup>50</sup>, imprescriptible e inembargable del Estado, sin embargo hay que aclarar que este no constituye o forma parte de los recursos naturales no renovables, pues con su utilización, el espectro y las frecuencia radioeléctricas que la componen, no se agotan o desaparecen, por el contrario, si bien la concesión de las frecuencias radioeléctricas tienen un período de vigencia que incluso puede terminar antes si se ha incurrido en las causales legales de terminación de las concesiones. En consecuencia

---

<sup>49</sup> Para que proceda la terminación de la concesión, el Consejo Nacional de Radiodifusión y Televisión, notificará al concesionario para que, en el término de treinta días, ejerza su defensa y presente las pruebas que la Ley le faculta. Con estos antecedentes, este organismo emitirá su resolución en el término de quince días, la que le será notificada al concesionario en el término de tres días. El concesionario tendrá derecho, en el término de ocho días, a solicitar que el Consejo revea su decisión, el cual podrá ratificarla, revocarla o modificarla, en el término de quince días. Si esta segunda resolución le es también desfavorable, el concesionario podrá recurrir ante el respectivo Tribunal Distrital de lo Contencioso Administrativo, conforme a la Constitución Política de la República y la Ley. La omisión del Consejo en pronunciarse en dicho término dará derecho al concesionario para interponer este recurso.

La cancelación de la concesión acarrea la clausura de la estación, pero la Superintendencia no podrá ejecutar esta medida mientras no haya resolución en firme del Consejo o sentencia ejecutoriada del Tribunal Distrital de lo Contencioso Administrativo o de la Sala de lo Contencioso Administrativo de la Corte Suprema de Justicia, en el caso de que cualquiera de las partes hubiere interpuesto el recurso de casación, salvo lo previsto en el literal e) de este artículo, siempre que la deficiencia técnica produjere interferencia en otro medio electrónico de comunicación circunstancia en la cual la estación podrá ser suspendida mientras subsista este problema.

<sup>50</sup> Según el Diccionario de la Lengua Española se define como inalienable como aquello que no se puede enajenar

resulta absurdo pensar que el Estado participará en los beneficios del aprovechamiento de las frecuencias, en un monto que no será inferior a los de la empresa que los explota, pues como queda indicado el espectro no se explota ni se agota una vez utilizado.

Cualquier persona, sea natural o jurídica, tiene derecho reconocido en la Carta Magna, de acceder a la concesión de las frecuencias del espectro radioeléctrico y en el mismo sentido, el Estado fomentará la creación y el desarrollo de las estaciones sean privadas, públicas o comunitarias, por supuesto, luego de haber cumplido con los requisitos técnicos y jurídicos establecidos en la Ley de Radiodifusión y Televisión, y en su Reglamento General.

Ya en la práctica, las estaciones tanto de radio como de televisión, precisamente por lo técnico de sus actividades son susceptibles de incurrir en infracciones de tipo técnicas y administrativas establecidas en el Reglamento General a la Ley, lo que inmediatamente nos conlleva a discutir sobre la concordancia o no de estas con el artículo 76 número 3 de la Constitución, en concordancia con la Disposición Derogatoria, puesto que de acuerdo al mandato constitucional, corresponde a toda autoridad administrativa o judicial, garantizar el cumplimiento de las normas y los derechos de las partes, entre ellos, el que nadie podrá ser juzgado ni sancionado por un acto u omisión que, al momento de cometerse, no esté tipificado en la ley como infracción administrativa, por tanto simple y sencillamente no se puede tipificar una infracción y menos sancionar con normas reglamentarias por más que exista norma legal que remita al reglamento, pues una norma Constitucional lo prohíbe, y esta última prevalece sobre cualquiera del ordenamiento jurídico, tanto más que la propia

DISPOSICIÓN DEROGATORIA de la Constitución de la República ordena textualmente que SE DEROGA TODA NORMA CONTRARIA A ESTA CONSTITUCIÓN.

Sin embargo, el artículo 71 de la Ley de Radiodifusión y Televisión establece el procedimiento para establecer o absolver sanciones a las estaciones de radio y/o televisión, de forma clara y expresa otorgando al concesionario la posibilidad de defenderse y presentar los recursos correspondientes.

En lo que respecta a la posibilidad por parte de los concesionarios de interponer los recursos establecidos en el Estatuto Jurídico Administrativo de la Función Ejecutivo, surge la duda personal, pues el artículo 100 de este cuerpo normativo<sup>51</sup> dispone que el LIBRO II del mismo, en el que se encuentran precisamente desarrollados los recursos en sede administrativa, establece y regula el procedimiento administrativo común de la

---

<sup>51</sup> **ERJAFE: Art. 2.-** Ámbito.- Este Estatuto es aplicable principalmente a la Función Ejecutiva. Para sus efectos, la Función Ejecutiva comprende:

- a) La Presidencia y la Vicepresidencia de la República y los órganos dependientes o adscritos a ellas;
- b) Los Ministerios de Estado y los órganos dependientes o adscritos a ellos;
- c) Las personas jurídicas del sector público adscritas a la Presidencia de la República, a la Vicepresidencia de la República o a los Ministerios de Estado; y,
- ch) Las personas jurídicas del sector público autónomas cuyos órganos de dirección estén integrados en la mitad o más por delegados o representantes de organismos, autoridades, funcionarios o servidores que integran la Administración Pública Central.

Los órganos comprendidos en los literales a) y b) conforman la Administración Pública Central y las personas jurídicas del sector público señaladas en los demás literales conforman la Administración Pública Institucional de la Función Ejecutiva.

Administración Pública Central, según se la define en el artículo 2 de este estatuto, esto es exclusivamente la Presidencia, la Vicepresidencia y los Ministerios de Estado y los órganos dependientes o adscritos a estos.

Sin embargo de lo anterior, el propio CONATEL emitió la RESOLUCIÓN-TEL-642-21-CONATEL-2010 de 22 de octubre de 2010 en cuyo artículo 2 dispone que *"Los concesionarios de radiodifusión y televisión tienen derecho a interponer los recursos y reclamos establecidos en el Estatuto del Régimen Jurídico Administrativo de la Función Ejecutiva, y que el Consejo los resuelva teniendo tal norma como supletoria, de la Ley de Radiodifusión y Televisión"*

Por otro lado, ha sido de público conocimiento las conclusiones y recomendaciones de la Contraloría General del Estado respecto de la concesión de frecuencias entre el año 2003 y el año 2005, pero como analicé en el desarrollo de la presente investigación, las conclusiones a las que llega el Organismo máximo de Control fueron, si cabe el término, nefastas y preocupantes, sin embargo en las recomendaciones, de cumplimiento obligatorio, simplemente deja a potestad del Organismo regulador su análisis y revisión.

Nadie discute que tal vez el mecanismo devolución - concesión fue mal utilizado por algunos concesionarios personas naturales que se preocuparon en vender sus concesiones mal utilizando este mecanismo, pero no es menos cierto que por el lado de las concesiones a nombre de personas jurídicas, en la práctica, han pasado de unas manos a

otras con la simple cesión de acciones o participaciones de la compañía, circunstancia fáctica que se dificultaba en el caso de las personas naturales.

En el tema de los cambios de operación de repetidora a matriz y viceversa, no me cabe sino manifestar que en cuanto al uso del espectro radioeléctrico, el Estado no sufre ningún perjuicio, tanto es así que fue el propio Estado el que luego de que el administrado dio cumplimiento con lo dispuesto por el primero autorizó estos cambios de operación, y claro, en mi opinión personal, a una comunidad le conviene escuchar una programación de una estación matriz en su localidad que se identifique con sus costumbres o tradiciones, a recibir la señal de una estación repetidora de otra localidad cuya cultura difiere con la propia.

Finalmente, es menester indicar que el estudio del apasionante tema situacional de las estaciones de radio y televisión, no se agota y por el contrario y con el nuevo marco jurídico y la probable variación luego de la consulta popular solicitada por el ejecutivo, podremos analizar otros aspectos de trascendental importancia para este sector, sin embargo la presente investigación ha intentado señalar y brevemente analizar los asuntos básicos de su regulación y control, así como los dos mecanismos más utilizados por casi todos los concesionarios luego de ser autorizados por el Estado y que curiosamente fueron observados por el mismo Estado, con el fin de ubicar la situación teórica y práctica por la que atraviesan las estaciones de radio y televisión.

## BIBLIOGRAFÍA

### a. Normativa:

#### i. Legislación Internacional:

1. Declaración Americana de los Derechos y Deberes del Hombre, aprobada en la Novena Conferencia Internacional Americana  
Bogotá, Colombia, 1948.
2. Recomendaciones de la Unión Internacional de Telecomunicaciones UIT, Organismo especializado de Naciones Unidas para la normalización de las telecomunicaciones en todo el mundo.

#### ii. Legislación nacional:

1. Constitución de la República del Ecuador, R.O. aprobada el 28 de septiembre de 2008.
2. Ley de Radiodifusión y Televisión expedida mediante Decreto Supremo 256-A publicado en el Registro Oficial 785 de 18 de abril de 1975.
3. Ley Reformatoria a la Ley de Radiodifusión y Televisión publicada en el Registro Oficial número 691 de 09 de mayo de 1995.
4. Ley Reformatoria a la Ley de Radiodifusión y Televisión publicada en el Registro Oficial número 699 de 07 de noviembre de 2002.
5. Código Penal vigente.
6. Ley de Propiedad Intelectual vigente.
7. Código de Procedimiento Penal vigente.
8. Estatuto del Régimen Jurídico Administrativo de la Función Ejecutiva
9. Ley de la Jurisdicción Contenciosa Administrativa vigente

### b. Estudios de Caso

- i. Informe especial DA1-0034-2007 de Auditoría emitida por la Contraloría General del Estado de 08 de noviembre de 2007.

- ii. Libro Concentración de Frecuencias, Coordinadora de Radios Populares del Ecuador CORAPE (2003-2008)
- iii. Informe sobre la situación de las frecuencias en el Ecuador emitido por la Secretaría Nacional de Transparencia de Gestión.
- iv. Informe de la Comisión Auditora de Frecuencias creada por la Disposición Transitoria Vigésimo Cuarta de la Constitución de la República del Ecuador aprobada el 28 de septiembre de 2008.

## PONTIFICIA UNIVERSIDAD CATÓLICA DEL ECUADOR

### DECLARACIÓN Y AUTORIZACIÓN

Yo, Christian Alberto Hernández Yunda con C.I. 171453029-0, autor del trabajo de graduación intitulado: "Análisis jurídico de la situación, marco regulatorio y de control de las estaciones de radiodifusión sonora, televisión abierta y audio y video por suscripción en la República del Ecuador", previa a la obtención del grado académico de **LICENCIADO EN CIENCIAS JURÍDICAS** en la Facultad de **JURISPRUDENCIA**:

1.- Declaro tener previo conocimiento de la obligación que tiene la Pontificia Universidad Católica del Ecuador, de conformidad con el artículo 144 de la Ley Orgánica de Educación Superior, de entregar a la SENESCYT en formato digital una copia del referido trabajo de graduación para que sea integrado al Sistema Nacional de Información de la Educación Superior del Ecuador para su difusión pública respetando los derechos de autor.

2.- Autorizo a la Pontificia Universidad Católica del Ecuador a difundir a través del sitio web de la Biblioteca de la PUCE el referido trabajo de graduación, respetando las políticas de propiedad intelectual de la Universidad.

Quito, 20 de junio de 2011



Christian Hernández Yunda  
C.I.: 171453029-0